

Openbare versie**Per aangetekende post en per e-mail verstuurd aan
info@leeuwenpartners.com**De Leeuwen & Partners B.V.
Kayersdijk 171 Unit 8542
7332 AS APELDOORN

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	1 van 48
Kopie aan	[...]
Telefoon	[...]
E-mail	[...]
Betreft	Besluit last onder dwangsom

Geachte [...],

De Autoriteit Financiële Markten (**AFM**)¹ komt tot het oordeel dat Proton Capital Markets Limited (**Proton**) artikel 2:96, eerste lid, van de Wet op het financieel toezicht (**Wft**) overtreedt en de AFM merkt De Leeuwen & Partners B.V. (**DL&P**) hierbij aan als medepleger van deze overtreding. Proton verleent beleggingsdiensten in Nederland, namelijk het beheren van individuele vermogens, zonder dat Proton daartoe een vergunning heeft en zonder dat Proton is uitgezonderd of vrijgesteld van de verplichting om over een vergunning als bedoeld in artikel 2:96 Wft te beschikken. DL&P levert een gewichtige bijdrage aan de overtreding doordat zij samenwerkt met Proton, en Nederlandse klanten benadert met het aanbod om gebruik te maken van het algoritme van DL&P om vervolgens voor deze klanten een beleggingsrekening te openen bij Proton.

Naar aanleiding van deze overtreding legt de AFM overeenkomstig artikel 1:79, eerste lid, Wft een last onder dwangsom op aan DL&P. Het beoogde doel van de last is dat DL&P stopt met het medeplegen van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft. De last houdt in dat:

- DL&P binnen vijf werkdagen na dagtekening van dit besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom het medeplegen van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft staakt totdat aan de toepasselijke wet- en regelgeving wordt voldaan. Dit betekent dat DL&P het benaderen van Nederlandse klanten met het aanbod om gebruik te maken van het algoritme van DL&P en het vervolgens openen van een beleggingsrekening voor deze klanten bij Proton, waardoor sprake is van individueel vermogensbeheer in Nederland, dient te staken totdat is voldaan aan de toepasselijke wet- en regelgeving.
- DL&P dient op de eerstvolgende werkdag nadat zij het benaderen van en vervolgens openen van een beleggingsrekening voor Nederlandse klanten bij Proton heeft gestaakt, aan de AFM

¹ Met de 'AFM' wordt in deze brief zowel de AFM zelf als haar toezichthouders bedoeld.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	2 van 48

schriftelijke bewijsstukken te overleggen waaruit blijkt dat zij deze activiteiten heeft gestaakt totdat is voldaan aan de toepasselijke wet- en regelgeving.

De dwangsom bedraagt € 5.000 (zegge: vijfduizend euro) voor iedere kalenderdag of gedeelte daarvan na de genoemde begunstigingstermijn van vijf werkdagen dat DL&P niet voldoet aan de genoemde last, met een maximum van € 50.000 (zegge: vijftigduizend euro). Als uit hoofde van de opgelegde last een dwangsom wordt verbeurd, zal de AFM het besluit tot het opleggen van die last onder dwangsom openbaar maken.

Deze brief, inhoudende het opleggen van een last onder dwangsom (**Besluit**), is als volgt opgebouwd.

Allereerst beschrijft de AFM in paragraaf 1 de feiten die tot het Besluit aanleiding geven. In paragraaf 2 wordt een beoordeling van de feiten gegeven. In paragraaf 3 wordt de zienswijze van DL&P en de reactie van de AFM daarop weergegeven. In paragraaf 4 is een belangenafweging opgenomen. In paragraaf 5 is het Besluit beschreven. In paragraaf 6 wordt ingegaan op de publicatie van de last. Tot slot volgt in paragraaf 7 de wijze waarop en de termijn waarbinnen de belanghebbende(n) haar/zijn/hun bezwaar bij de AFM kunnen indienen.

De relevante wettelijke bepalingen die in deze brief worden genoemd zijn te raadplegen via wetten.overheid.nl.

1. Feiten

In deze paragraaf zijn de relevante feiten weergegeven. In paragraaf 1.1 zijn allereerst de gegevens van alle betrokken (rechts)personen opgenomen. Vervolgens wordt in paragraaf 1.2 het verloop van het onderzoek van de AFM beschreven. Paragraaf 1.3 beschrijft het aanbod en de dienstverlening van Proton. Paragraaf 1.4 gaat in op de dienstverlening van DL&P. Tot slot beschrijft paragraaf 1.5 overige relevante informatie ten aanzien van de dienstverlening van Proton en DL&P.

1.1 Persoons- en bedrijfsgegevens

De Leeuwen & Partners B.V.²

Handelsnamen:	De Leeuwen & Partners B.V.
Adres:	Kayersdijk 171, Unit 8542, 7332 AS Apeldoorn
KvK-nummer:	77986652
Oprichtingsdatum:	7 mei 2020
Bedrijfsomschrijving:	SBI-code: 7320 – Markt- en opinieonderzoekbureaus Marketing activiteiten

² Uittreksel uit de KvK geraadpleegd op 14 april 2022.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 3 van 48

Website: www.leeuwenpartners.com (Website van DL&P)
Bestuurder: [...]
Enig aandeelhouder: [...]

[...]
Naam: [...]
Geboortedatum: [...]

[...] is sinds 15 juni 2021 bestuurder en enig aandeelhouder van DL&P. DL&P beschikt niet over een vergunning van de AFM of van een andere Europese toezichthouder en derhalve ook niet over een Europees paspoort om in Nederland beleggingsdiensten te verlenen.

Proton Capital Markets Limited³

Handelsnamen: Proton Capital Markets Limited
Adres: Wilfrid Services Ltd Suite 305, Griffith Corporate Centre, Kingstown St.
George, Saint Vincent and The Grenadines
Oprichtingsjaar: 2015
Telefoon: (784) 456-2970
Website: www.protoncapitalmarkets.com (Website van Proton)
Key Principal: [...]

Op de Website van Proton staan de volgende contact gegevens vermeld.

Contact Office: 1st Floor 2 Woodberry Grove, London, N12 0DR, United Kingdom
Customer Support: support@protoncapitalmarkets.com
For IB and WL⁴: info@protoncapitalmarkets.com
International Number: +44-207-097-8598

³ Gegevens uit het Dun & Bradstreet register, geraadpleegd op 24 februari 2022. De AFM heeft niet kunnen verifiëren of Proton Capital Markets Limited is ingeschreven in het handelsregister van St. Vincent and the Grenadines. Dit handelsregister is niet openbaar. Proton Capital Markets Limited wordt op de website van de St. Vincent and the Grenadines Financial Services Authority (www.svgfsa.com, FSA) genoemd als entiteit geregistreerd in St. Vincent and the Grenadines met registratienummer 22659 en inschrijvingsdatum 16 april 2015. Registered Agent is Wilfred Services Limited. Proton heeft geen vergunning van de FSA en valt niet onder hun toezicht. Overigens heeft de FSA op 23 juni 2021 een waarschuwing gepubliceerd dat zij geen vergunningen verleent voor onder meer activiteiten als forex trading en ook geen toezicht houdt op partijen met dergelijke activiteiten. Zie: <https://svgfsa.com/alert-1-of-2018-foreign-exchange-forex-trading-or-brokerage-or-binary-options-trading/>

⁴ IB staat voor Introducing Broker en WL staat voor White Labels.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	4 van 48

Proton heeft een actieve LEI registratie: 254900RSZ51F41X1XT35.⁵

Proton beschikt niet over een vergunning van de AFM of van een andere Europese toezichthouder en derhalve ook niet over een Europees paspoort om in Nederland beleggingsdiensten te verlenen.

1.2 Verloop van het onderzoek

De AFM heeft op grond van de Wft een onderzoek ingesteld naar de activiteiten van DL&P. Daarnaast heeft de AFM een onderzoek ingesteld naar de activiteiten van Proton. Aanleiding voor het onderzoek van de AFM is door de AFM ontvangen signalen waaruit het vermoeden volgt dat Proton en/of DL&P (al dan niet gezamenlijk) beleggingsdiensten verlenen aan Nederlandse consumenten. Het doel van het onderzoek van de AFM is om te beoordelen of Proton en/of DL&P zonder vergunning of zonder uitzondering of vrijstelling van de vergunningplicht, (al dan niet gezamenlijk) beleggingsdiensten verlenen in Nederland en daarmee in strijd met de Wft handelen.

Hieronder volgt het verloop van het onderzoek van de AFM naar DL&P en de voor dit Besluit relevante contacten van de AFM met Proton.

De AFM heeft in de periode maart 2021 tot en met april 2022 diverse meldingen van Nederlandse consumenten ontvangen waaruit volgt dat deze consumenten ongevraagd en in het Nederlands telefonisch zijn benaderd door personen die stelden te werken voor DL&P. In al deze gevallen werd aan consumenten een beleggingsaanbod gedaan met een gegarandeerd rendement van 3% per maand met forex handel⁶ door middel van een robot die automatisch handelt. Consumenten werd veelal eerst een proefabonnement aangeboden waarbij zij 14 dagen in de gelegenheid werden gesteld het aanbod uit te proberen middels een demo account. Consumenten werd verteld dat zij een maandelijks bonus van Proton ontvangen op hun beleggingsrekening, indien zij na die periode lid worden van DL&P.

Op 5 en 19 mei 2021 heeft de AFM – nadat zij op 29 april 2021 telefonisch contact heeft opgenomen met DL&P – in een digitale meeting gesproken met [...], de toenmalige (indirect) bestuurder en enig aandeelhouder van DL&P. Op 20 mei 2021 ontving de AFM een e-mail van [...] met de namen en adresgegevens van enkele personen die al een tijd lid zijn van DL&P en het bewijs dat zij een storting van een klant van € 9.500 op rekening van DL&P om te beleggen heeft teruggestort. De reden hiervoor is dat

⁵ Zie: <https://lei.report/LEI/254900RSZ51F41X1XT35>. De Legal Entity Identifier (LEI) is een wereldwijd unieke code waarmee partijen op financiële markten geïdentificeerd kunnen worden. Dit helpt om financiële risico's beter te beheersen omdat toezichthouders mogelijke systeemrisico's en marktmisbruik eenvoudig en tijdig kunnen herkennen. De LEI moet gebruikt worden om betrokken partijen te identificeren bij een financiële transactie.

⁶ Forex staat voor 'Foreign Exchange'. Forex handel betreft de handel in de internationale valutamarkt. Hierbij wordt belegd in (buitenlandse) valutaparen, bijvoorbeeld de euro tegen de dollar. Daarmee wordt al dan niet gebruikmakend van een hefboom gespeculeerd op het koersverschil van deze valutaparen. De onderliggende valuta worden niet daadwerkelijk aan de belegger geleverd. Er wordt gebruik gemaakt van derivaten.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	5 van 48

[...] in de veronderstelling was dat het beleggen via een ander bedrijf gaat, namelijk Proton. Volgens haar moeten de gelden ook rechtstreeks aan Proton worden overgemaakt. Daarnaast stuurde [...] op diezelfde datum een e-mail door waarop zowel het logo van DL&P als van Proton staat. Deze e-mail aan klanten van DL&P bevat de mededeling dat het rekeningnummer van Proton waarop bijstortingen kunnen worden gedaan is gewijzigd. [...] is, na deze gesprekken, per 15 juni 2021 uitgeschreven als (indirect) bestuurder en aandeelhouder van DL&P.

Op 25 augustus 2021 heeft de AFM – nadat zij op 28 juli 2021 en 16 augustus 2021 telefonisch contact heeft opgenomen met DL&P – ten kantore van de AFM gesproken met [...], huidig bestuurder en enig aandeelhouder van DL&P.

Op 20 oktober 2021 ontving de AFM een melding van een consument die tevens ongevraagd door of in ieder geval namens DL&P telefonisch is benaderd en gespreksopnames heeft van twee telefoongesprekken in september en oktober 2021. Deze gespreksopnames heeft de AFM van de consument ontvangen.

Op 9 december 2021 heeft de AFM [...] verstuurd aan DL&P (per brief met kenmerk: [...]).⁷ Op 17 december 2021 heeft DL&P [...] aan de AFM gestuurd.

Naar aanleiding van deze zienswijze heeft de AFM op 23 december 2021 een informatieverzoek (per brief met kenmerk: [...]) verzonden aan DL&P. Op 5 januari 2022 heeft DL&P een deel van de verzochte informatie verstrekt. Op 17 januari 2022 heeft de AFM per e-mail een rappel informatieverzoek verstuurd aan DL&P met het verzoek om de ontbrekende gegevens alsnog te verstrekken. Op 20 januari 2022 heeft DL&P deze gegevens alsnog verstrekt.

Op 19 januari 2022 heeft de AFM een informatieverzoek met kenmerk [...] aan Proton gestuurd. De AFM heeft Proton verzocht om informatie te verstrekken inzake haar dienstverlening in Nederland en meer specifiek met betrekking tot haar dienstverlening aan klanten die via DL&P worden aangebracht bij Proton en waarvan klanten het handelsalgoritme aan hun beleggingsrekening koppelen voor het automatisch uitvoeren van transacties in valutaderivaten. Proton heeft per e-mail aan de AFM bevestigd dat zij het informatieverzoek heeft ontvangen en hier (na vertaling ervan) op zal terugkomen. Tot op heden heeft de AFM – ook na een rappel – van Proton geen inhoudelijke reactie ontvangen.

Op 19 februari 2022 ontving de AFM een melding van een Nederlandse consument die sinds augustus 2021 lid is van DL&P. In de bijlage bevindt zich (onder meer) een overzicht dat afkomstig is van Proton en waarop de transacties die op de betreffende datum in februari 2022 zijn verricht op de beleggingsrekening van deze consument bij Proton. Op verzoek van de AFM heeft de consument drie e-mails van Proton (door de consumenten ontvangen op meerdere data in februari 2022) doorgestuurd aan de AFM en een aanvullende verklaring verstrekt (**Melding van 19 februari 2021**).

⁷ [...].

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 6 van 48

Op 21 maart 2022 heeft de AFM aan DL&P een voornemen tot het opleggen van een last onder dwangsom ([...]) gestuurd (**Voornemen**). De AFM heeft DL&P in de gelegenheid gesteld om haar zienswijze te geven op het voorgenomen besluit.

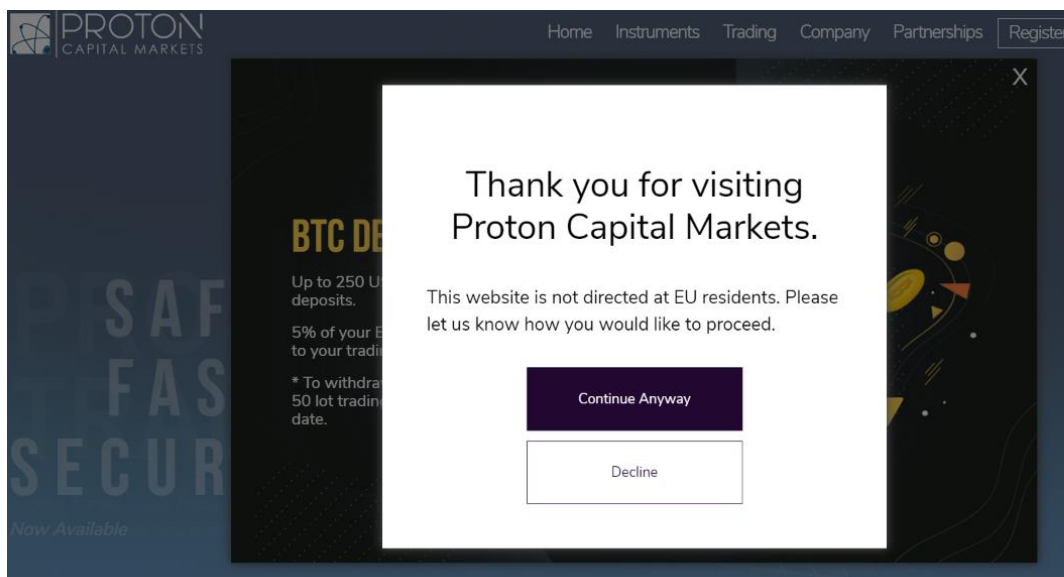
Op 28 maart 2022 heeft de AFM een schriftelijke zienswijze van DL&P ontvangen op het Voornemen (**Zienswijze**). DL&P heeft daarbij onder meer aangegeven dat de AFM [...] als herhaald en ingelast dient te beschouwen.

1.3 Aanbod en dienstverlening Proton

Website van Proton

De Website van Proton bevat op 4 februari 2022 de volgende, voor dit Besluit, relevante informatie.

Bij het voor het eerst bezoeken van de website is de volgende pop-up zichtbaar:



Op de homepagina van de website staat:

“Proton Capital Markets mission is to provide an outstanding trading environment for FX, precious metals and CFDs. To accomplish our mission, we focus on selecting and servicing the best combination of trading platforms and trading tools for our diverse mix of traders. Proton Capital Markets is committed to maintaining the trust and confidence of our clients by adhering to transparency policies and providing unrivalled customer service. Read More”

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 7 van 48

“Start trading. Three simple steps. 01| Open a live account. Register a Client Area, upload required documents and open a live account. 02| Make a deposit. Choose a convenient payment method and fund your account. 03| Start trading. Download MT4 platform, log in with your credentials and enjoy trading.”

“Start trading with Proton Capital Markets today. Experience supreme trading conditions with us!”

Onderaan op de homepagina staat de volgende disclaimer:

“Contracts for Differences (CFD’s) are highly speculative and, carry a high level of risk and may not be suitable for all investors. You may sustain a loss of some or all of your invested capital, therefore, you should not speculate with capital that you cannot afford to lose. You should be aware of all the risks associated with CFDs trading on margin. Please read our terms and conditions before you start trading.

Past performance of an investment is not a guarantee of similar performance in the future.

Investments, or income from them, can go down as well as up. You may not necessarily get back the amount you invested initially. All news, analysis, prices or other information contained on this website are provided as general market commentary and does not constitute investment advice, nor a solicitation or recommendation for you to buy or sell any over-the-counter product or other financial instrument. Please, ensure you understand all risks involved and seek independent advice if necessary.”

Voorts staan op de homepagina in een afbeelding de volgende financiële instrumenten vermeld:



- Currencies
- CFDs on indices
- Commodities CFDs
- CFDs on stocks
- CFDs on precious metals

Daarnaast worden ook ‘Cryptocurrencies’ genoemd als instrumenten.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	8 van 48

Op de pagina 'About us'⁸ staat:

"Proton Capital Markets LTD's mission is to provide a outstanding FX, precious metals and CFDs trading environment."

"Company profile

Proton Capital Markets mission is to provide a world-class trading experience.

(...)

To accomplish our mission, we focus on selecting and servicing the best combination of trading platforms and trading tools for our diverse mix of traders. We provide superior level of service to retail and institutional customers to sustain long-term relationships that will enable us to respond more efficiently and proactively to their needs.

Furthermore, in order to meet our goals, we employ three strategies that are also the pillars tot our longstanding success – First-Class Customer Service, Best Execution and Safeguard."

"Why traders choose Proton Markets

- *Competitive Spreads*
- *Segregated Client Funds*
- *Fast Execution*
- *24/5 Support Desk*
- *Dedicated Account Manager*
- *STP Trading"*

Op de pagina 'Contact Us'⁹ staan de volgende (contact)gegevens:

- *"Contact Office: 1st Floor 2 Woodberry Grove, London, N12 0DR, United Kingdom*
- *Customer Support: support@protoncapitalmarkets.com*
- *For IB and WL: info@protoncapitalmarkets.com*
- *International Number: +44-207-097-8598*
- *Trading Hours: Opening → Sunday 23:05 CET; Closing → Friday 22:59 CET".*

Tot in ieder geval 28 oktober 2021 werd een ander contactadres vermeld. Toen werden de volgende (contact)gegevens vermeld:

- *"Contact Office: Suite 305 Griffith Corporate Centre, Beachmont, Kingstown, Saint Vincent and The Grenadines*
- *Customer Support: support@protoncapitalmarkets.com*
- *For IB and WL: info@protoncapitalmarkets.com*

⁸ <https://www.protoncapitalmarkets.com/aboutus.php>

⁹ https://www.protoncapitalmarkets.com/contact_us.php

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 9 van 48

- *International Number: +44-207-097-8598*
- *Trading Hours: Opening → Sunday 23:05 CET; Closing → Friday 22:59 CET”.*

Op de pagina ‘Currencies’¹⁰ staat:

“Currencies is one of the key products offered by Proton Markets, as it is the most liquid market in the world.”

(...)

We offer you the best available currencies spreads and help you to improve your trading experience. We combine this with our cutting-edge trading platforms MetaTrader 4 (MT4) and make you benefit from cost-efficient, low-latency trading.

Proton Markets offer a wide range of trading platforms that support online Currencies trading, that is tailored to suit all Currencies trading styles.”

“PROTON MARKETS CURRENCIES TRADING

- *You can have lucrative trading opportunities in rising and falling markets*
- *You will have 24 hours prompt and steady nano-second execution*
- *Tight spreads*
- *Leverage up to 1:200*
- *Over 80 Currencies pairs available*
- *No requotes*
- *Mobile Trading*
- *You can choice between instant order or market order*
- *One Click Trading*
- *Possible to use all EA and Trading styles”*

Op de pagina ‘Account Types’¹¹ staat:

¹⁰ <https://www.protoncapitalmarkets.com/currencies.php>

¹¹ https://www.protoncapitalmarkets.com/account_types.php

ACCOUNT TYPES

Proton Capital Markets offer three different Account Types. With the help of our experienced Account Managers, you can choose the best Trading Account for you.

MINI ACCOUNT	STANDARD ACCOUNT	PRO ACCOUNT
Spread from 1.5 pips	Spread from 1.2 pips	Spread from 0.9 pips
Deposit: 1000 to 5'000 USD	5001 to 50 001 USD	Deposit: Up to 50 000 USD
Leverage: Up to 1:400	Leverage: Up to 1:200	Leverage: Up to 1:100
Commission free account for Currencies	Micro Lots Allowed	Micro Lots Allowed
Commission on CFDs and Cryptocurrencies	Commission free account for Currencies	Commission free account for Currencies
	Commission on CFDs and Cryptocurrencies	Commission on CFDs and Cryptocurrencies

Op de pagina 'Metatrader'¹² staat:

"MetaTrader 4, also known as MT4, is an extremely popular and easily-accessible cutting-edge trading platform developed by MetaQuotes Software. It is designed to provide online brokerage services to customers in Forex and CFDs.

We have acquired a very strong knowledge in MT4, which had helped us preparing a complete and advanced trading package on the platform."

"What are the benefits of using MetaTrader4 with Proton Capital Markets?"

- *Hedging Capability*
- *Automated Trading Systems – Expert Advisors*
- *Built-in Indicators and Scripts.*
- *One-click Trading*
- *Multiple Order Types*
- *Trade on Charts*
- *Built-in Social Trading Services – Trading Signals*
- *Secured Transactions*
- *Available in over 30 Languages*
- *Mobile Trading*
- *All Strategies Permitted*
- *Economic Calendar"*

¹² <https://www.protoncapitalmarkets.com/metatrader.php>

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 11 van 48

Op de pagina 'Proton Trader'¹³ staat:

*"Exchange trading has been revolutionized and redefined!
With Proton Trader, you can have the perfect, safe trading around the clock, with differentiated analytical methods, completely automated master strategies from experts and constant complete control for traders. Proton Trader values your confidential data and provides you with a responsive, flexible interface so that you can start trading easily."*

Op de pagina 'Introducing Brokers'¹⁴ staat:

"An Introducing Broker (IB) is an individual/company that has a direct relationship with a client. IB acts as a middleman by matching an entity seeking access to markets with a counterparty willing to take the other side of the transaction. Generally speaking, IBs make recommendations while delegating trade execution and back office operations to others.

Proton Capital Markets offers an outstanding opportunity for qualified professionals to become Introducing Brokers (IB).

Whether you are a signal provider or trading education company or offer other value added services for traders, Proton Capital Markets provides customized solutions through our wide range of products and services to help fit your needs.

What are the advantages of IB program with Proton Capital Markets?

- *You will get to experience real time revenue generation and reporting*
- *We provide broad suite of client platforms in multiple languages*
- *We provide unrivaled IB conditions offering the maximum commission and rebate returns on transactions*
- *You can avail 24-hour operations support offering first class and professional and multilingual service"*

Op diezelfde pagina wordt het volgende figuur getoond:

¹³ https://www.protoncapitalmarkets.com/proton_trader.php

¹⁴ https://www.protoncapitalmarkets.com/introducing_brokers.php



In de 'Terms and Conditions'¹⁵ van Proton staat onder meer de volgende voor het Besluit relevante informatie:

"3.1 From the date on which your Account is activated we will:

- (a) Receive and transmit orders for you in Financial Instruments,*
- (b) Provide foreign currency services provided they are associated with the provision of the Investment Service of Section 3.1 (a) herein,*
- (c) Provide for safekeeping and administration of financial instruments for the account of Clients, including custodianship and related services, such as cash or collateral management,*
- (d) Investment research and financial analysis or other forms of general recommendations relating to transactions in Financial Instruments."*

"3.2 You acknowledge that our Services do not include the provision of investment advice. Any investment information as may be announced by the Company [AFM: Proton] to you does not constitute investment advice, but merely aims to assist you in investment decision-making. It is also understood and accepted that we shall bear absolutely no responsibility, regardless of the circumstances, for any such investment strategy, transaction, investment or information."

¹⁵ <https://www.protoncapitalmarkets.com/termsandconditions.php>

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 13 van 48

“3.3 We will not advise you about the merits of a particular Transaction and you alone will make trading and other decisions based on your own judgment for which you may wish to seek independent advice before entering into. In asking us to enter into any Transaction, you represent that you have been solely responsible for making your own independent appraisal and investigation into the risks of the Transaction. You represent that you have sufficient knowledge, market sophistication, professional advice and experience to make your own evaluation of the merits and risks of any Transaction.”

“3.4 We obtain information about your knowledge and experience in the investment field so that we can assess whether the service or product envisaged is appropriate for you. We shall assume that information about your knowledge and experience is accurate and we shall bear no responsibility if such information is inaccurate or changes without informing us and as a result we will not be able to assess the appropriateness and suitability of our services for you. If you fail to provide sufficient information in this regard (or fail to provide any information), we will not be able to assess whether you have the necessary knowledge and experience to understand the risks involved. If you still wish us to proceed on your behalf, we may do so, but we shall not be able to determine whether trading in CFDs is appropriate for you. Consequently, we strongly advise you to provide us with any requested information which we believe to be necessary for the purpose of enabling us to assess the appropriateness of our products for you.”

“3.5 The Company may offer the Client a free subscription for receiving trading signals in which case the Client’s contact details shall be automatically forwarded to Signals unless otherwise instructed by the Client. Signals shall only be forwarded the Client’s telephone number for receiving trading alerts by phone and the plug-in on the trading platform shall be enabled. Therefore, any signals received cannot constitute personal recommendations. Signals shall be deemed to be general recommendations or market research only, not taking into account the suitability for each individual Client.”

“4.3 You agree and understand that we will affect any Transactions with you as an agent. Thus, we will be transmitting your Orders for execution to another broker(s), and such broker(s) may be transmitting the orders received by us to other liquidity providers. These broker(s) are not necessarily operating in a regulated market. We are receiving set prices for the Financial Instruments you can trade on our platform and have no means of amending or quoting them.”

Proton Capital Markets Trading Education – Beginner’s Handbook¹⁶

Op de website van Proton is een handboek beschikbaar dat betrekking heeft op de handel in valuta. Het handboek bevat de volgende, voor dit Besluit, relevante informatie:

¹⁶ <https://www.protoncapitalmarkets.com/images/education/beginner.pdf>

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 14 van 48

“What is Currency Trading?

The Foreign Exchange market is also known as Forex (or FX for short). It is also known as currency trading. The basic concept is to benefit by exchanging one currency for another

If you've ever physically traded currency, over time you either win or lose money as a result of the transaction. It depends on how much one currency has increased in value over the other since you bought it.

Currency trading has the same idea behind it : you want to profit from the comparative pricing of currencies and by speculating on how their values will change over time.”

“Trading Currencies

(...)

Today, as a currency trader, you just make a prediction and open a position in the market: one currency would gain value over another currency over a certain period of time. Your speculation is the basis for what is called ‘trading’.

(...)

Trading currencies is the name given to the whole procedure. Trading Contracts for Difference (CFDs) is a broader definition for this concept. Later in this segment, we’ll hear more about CFDs

(...)

There are two options; either you open a long position (buy) or short position (sell), based on your assumption whether the currency's value will rise or fall. The price is determined as a result of everybody's positions, since millions of other traders open positions just the same as you.”

“How to Trade Currencies

As we said, trading currencies is the name of the whole process for taking part in the foreign exchange market. To enter currency markets, traders register with online brokers such as Proton Capital Markets. Traders open live accounts, deposit funds, and then open buy/sell positions

Unlike many popular exchange markets, currency exchange market allows traders to deal with leverage. In other words, margin trading is possible for currency traders. You can invest a small portion of what is normally the required amount for trading “1 lot of a currency pair””

“Going Long (Buying) Example

Let's pretend you have \$5000 in your account. When you entered the market, the EURUSD exchange rate was 1.11000. You want to buy one lot (100,000 units) with a 1% margin (your account leverage is 100:1). To open this long position and to let you control 1 lot of EURUSD, we cast aside \$1,100 in your account balance.

(...)

Let's say the price went up as you expected, and EURUSD is now at 1.12000 . You profit \$1000 by closing the spot. Your benefit is applied to your account balance right away.”

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 15 van 48

“Going Short (Selling) Example

You have a balance of \$4,000. At a 1% margin, you opened a short position of one lot (100,000 units) (100:1 leverage). The EURUSD is holding steady at 1.2000. So, to open this spot, we set aside \$1,200 USD in your wallet.

(...)

The price dropped as you anticipated, and EURUSD is now at 1.18000. You profit \$2000 by closing the position. Your profit is applied to your account right away.”

“When to sell/buy

Currency market and other CFD markets are notoriously competitive and unreliable. There is no ‘proven strategy.’ Having said that, there is of course a guiding philosophy at operation here.

(...)

If you believe the base currency might gain value over the quote currency, you go long (in other words, place a buy order): You go long because you think the price will continue to rise.

If you believe the base currency will decrease in value against the quote currency, you go short (or conduct a sell order). You go short because you think the currency pair's price will continue to fall.”

“Basic Terminology & Key Terms

Currency Pair

One currency quoted against another. The most famous currency pair is the Euro and the US Dollar: EURUSD. The former is referred to as the Base Currency, while the latter is referred to as the Quote Currency.

Contract for Difference (CFD)

CFDs are financial derivatives that enable traders to benefit from both rising and falling rates.

Exchanging CFDs is the foundation of financial markets like currency exchange. CFDs are short-term contracts based on the prices of financial instruments. Traders enter into an agreement (a contract) with a broker based on the difference for a product’s price.”

“Lot

The sizes of trade units that are standardized. A lot is 100,000 units of currency in CFD trading. For some trading instruments, mini (10,000) and micro (1,000) lots are also available. This information can be found on our Market Information Sheets.”

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	16 van 48

Waarschuwing van een Europese toezichthouder

Proton staat op de lijst van de Roemeense toezichthouder ASF als illegale partij die zonder vergunning beleggingsdiensten en -activiteiten aanbiedt met betrekking tot financiële instrumenten.¹⁷ De AFM heeft deze waarschuwing op 15 oktober 2021 overgenomen op de website van de AFM.

1.4 Dienstverlening van DL&P

De Website van DL&P bevat op 4 februari 2022 de volgende, voor dit Besluit, relevante informatie.

Op de homepagina wordt DL&P als volgt geïntroduceerd: *“Wij zijn gespecialiseerd in het ontwerpen van software trading algoritmes waarbij gezocht wordt naar signalen vanuit de internationale markt. (...)”*

Uit het aanbod op de website blijkt dat DL&P niet alleen tradingssoftware ontwikkelt, maar ook een handelsrobot aanbiedt. Zo zegt DL&P: *“(...) Onze Trade Algoritme maakt de trades voor u.”*

Op de webpagina ‘Hoe werkt ‘t?’ kan men in vijf stappen kennismaken met de LeeuwBot, het handelsalgoritme van DL&P. Stap vier vermeldt daarover het volgende:

“4. Een voorgeprogrammeerde handelsstrategie (LeeuwBot) voorkomt dat u 24/7 bovenop de markt hoeft te zitten, terwijl u toch actief blijft handelen. Niet iedereen heeft de luxe (of de wens) om een fulltime day trader te zijn.”

In een apart kader wordt nog de volgende uitleg over de werkwijze van de robot gegeven:

“Hoe onderneem ik actie voor een transactie?”

Ik [toevoeging AFM: robot] bepaal het beste koop- of verkoopmoment dankzij mijn analyse van meer dan 10 jaar prijsgeschiedenis in mijn database.

Ik raak niet opgewonden wanneer de prijzen zakken en zal niet uit paniek een wanhoop redding verichten, wanneer de prijzen dalen.

Dankzij mijn analyse kan ik zien dat de prijzen naar het plafond gaan en die manier kan ik je behoeden voor verlies, sterker nog ik maak er winst van. En ik voltooi dit gehele proces in slechts 1 seconde.”

Op de homepagina geeft DL&P onder meer aan dat zij 7017 klanten heeft, dat zij een platform aanbiedt voor leden met een abonnement en dat er diverse abonnementsvormen worden aangeboden. Er worden vier verschillende ‘pakketten’ aangeboden: Brons, Zilver, Goud en Platinum voor respectievelijk € 39,95, € 49,95, € 74,95 en € 99,95 per maand. Bij elk pakket krijgt men (maandelijks) een bonus, variërend van € 29,95 tot € 79,95. Verder staat bij elk pakket onder meer: *“Dagelijkse min 10 trades”, “Dagelijks*

¹⁷ Zie: <https://asfromania.ro/en/a/19/investor-alerts---information>

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 17 van 48

nieuwsbericht” en *“Alle valuta paren”*. Bij het Zilver pakket staat als enige *“€100 welkomstbonus cadeau”* vermeld.

Ten aanzien van de looptijd van de abonnementen staat vermeld:

“Abonnementen worden stilzwijgend verlengd conform de wetgeving per 01-12-2011, tenzij u uiterlijk 4 weken voor de vervaldatum opgezegd wordt. De vervaldatum is de datum van het laatste exemplaar van uw lopende abonnement.”

Onderaan iedere pagina op de Website van DL&P staat:

“Aan beleggen zijn risico's verbonden. De Leeuwen & Partners BV elimineert deze risico's voor zijn beleggers zo veel mogelijk. Dit wordt gedaan door het toepassen van uitzonderlijke algoritmes die de signalen zoekt in de markt. Waarbij de algoritme geen emotie of dergelijke pijnpunten heeft, zodat deze bijna tot geen verlies kan lijden en het winst percentage op het maximaal kan houden.”

“Trading spot currencies involves substantial risk and there is always the potential for loss. Your trading results may vary. Because the risk factor is high in the foreign exchange market trading, only genuine "risk" funds should be used in such trading. If you do not have the extra capital that you can afford to lose, you should not trade in the foreign exchange market. Brokers and De Leeuwen & Partners are compensated for their services through the spread between the bid/ask prices or there may be a cost to initiate a trade through the bid/ask spread. Profit sharing accounts are subject to a monthly performance fee per selected trading system. Hypothetical performance results have many inherent limitations, some of which are described below. No representation is being made that any account will or is likely to achieve profits or losses similar to those shown. In fact, there are frequently sharp differences between hypothetical performance results and the actual results subsequently achieved by any particular trading program. One of the limitations of hypothetical performance results is that they are generally prepared with the benefit of hindsight. In addition, hypothetical trading does not involve financial risk, and no hypothetical trading record can completely account for the impact of financial risk in actual trading. For example, the ability to withstand losses or to adhere to a particular trading program in spite of trading losses are material points which can also adversely affect actual trading results. There are numerous other factors related to the markets in general or to the implementation of any specific trading program which cannot be fully accounted for in the preparation of hypothetical performance results and all of which can adversely affect actual trading results.”

Ook is onder iedere webpagina te zien dat DL&P in 2019 een award heeft gekregen voor ‘best social trading platform’. Niet wordt vermeld door welke instantie de award zou zijn uitgereikt. De AFM merkt tevens op dat dit is van vóór de oprichtingsdatum van DL&P (7 mei 2020).

De volgende (contact)gegevens worden op de Website van DL&P genoemd:

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 18 van 48

- De Leeuwen & Partners BV
- Nieuwe Erven 3, 5431 NV Cuijk
- 0850659218
- info@leeuwenpartners.com
- KvK: 77986652
- Vestigingsnummer: 00045645116
- Btw-nummer: NL861223469B01

Vanaf in ieder geval 7 april 2022 tot en met 25 april 2022 staat op de homepagina van de Website van DL&P dat de website op dat moment wordt verbeterd om de bezoeker beter van dienst te zijn. Klanten kunnen via een link doorklikken om in te loggen en het e-mail en telefoonnummer van DL&P worden vermeld. Via Google kan men nog steeds specifieke webpagina's raadplegen.

Op 26 april 2022 wordt het adres Kayersdijk 171, 7332 AS Apeldoorn op de Website van DL&P genoemd.

Ontvangen informatie van DL&P

Op 17 december 2021 heeft DL&P als onderdeel van haar zienswijze schriftelijk informatie aan de AFM verstrekt over de dienstverlening van DL&P en Proton. DL&P heeft daarbij onder meer het volgende, voor zover relevant voor dit Besluit, verklaard:

"11. De Leeuwen & Partners B.V. biedt aldus een platform aan waarbij voor een vast bedrag per maand gebruik kan worden gemaakt van een trading robot. Er wordt aldus niets in beheer genomen. De klanten dienen hierna een account te openen op een trading platform/bank zoals Proton, een beleggingsbank. Proton wordt alsook genoemd in het voornemen tot op het opleggen van een openbare waarschuwing.

12. Vanwege de samenwerking met Proton kunnen er allerlei bonussen worden verkregen zoals vermeld op de website. Het is aldus niet verplicht om de trading robot die bij De Leeuwen & Partners B.V. wordt gebruikt te gebruiken bij Proton. Het kan ook worden geïntegreerd bij bijvoorbeeld plus 500, een zeer bekende onderneming om handel te drijven in aandelen/beleggen in valuta. Hierin staat de klant van De Leeuwen & Partners B.V. volledig vrij in. De klanten van De Leeuwen & Partners B.V. die een overeenkomst met De Leeuwen & Partners B.V. aangaan betalen enkel voor het gebruik van de trading robot die zij naar eigen inzicht kunnen inzetten op verschillende trading sites op basis van een persoonlijk account die zij zelf dienen aan te maken.

13. Zodoende beslist de klant zelf waar en hoe er dient te worden omgegaan met de trading robot. Er wordt in casu geen individuele vermogen beheerd door De Leeuwen & Partners B.V. De klanten zijn zelf verantwoordelijk voor het account inzake de beleggingen/trades op andere platformen zoals Proton of plus 500.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 19 van 48

14. Er wordt vanuit De Leeuwen & Partners B.V. wel direct een account beschikbaar gesteld bij Proton voor de bonussen die dan kunnen worden verkregen. Maar de klant is vrij om elders een account te openen.”

Vervolgens heeft DL&P op 5 januari 2022 schriftelijk aan de AFM – in reactie op het informatieverzoek van de AFM van 23 december 2021 – de volgende informatie verstrekt:

“De klanten krijgen vanuit proton capital markets elke dag een nieuwsbericht met daarop de handelingen die dan per dag zijn verricht door de robot. (nieuwsbericht)”

“Klant wordt benaderd door een callcenter en tijdens het gesprek wordt alles goed duidelijk gemaakt en ook wordt er verteld dat het gaat om een product (algoritme/robot) dat automatisch handelt in valuta. Nadat de klant akkoord geeft, zowel digitale handtekening als mondeling akkoord (voicelog), begint een proef periode/bedenktijd van 14 dagen. Tijdens die 14 dagen kan de klant mee kijken hoe het allemaal werkt en na de 14 dagen wordt de klant benaderd om een betaling te verrichten (jaar abonnement aan te gaan). Nadat de betaling is verricht krijgt de klant vanuit de broker een mail met daarop zijn inlog gegevens en zijn account informatie en vanaf dat moment heeft de klant en alleen de klant beheer over zijn rekening bij de broker.”

“De leeuwen en partners “verhuurt” zijn algoritme/robot aan zijn klanten. Deze algoritme verricht automatische handelingen op de valutakoers en hiervan is de klant zich bewust en dit wordt ook duidelijk gemaakt in de gesprekken met klant. De klant heeft zoals eerder vermeld controle over zijn eigen rekening (bijv. Bedragen overmaken of helemaal stoppen). De klant gaat een jaar abonnement aan met de leeuwen en partners en niet met de broker. Na 12 maanden mag de klant opzeggen of doorgaan. De klant betaalt juist om gebruik te kunnen maken van de robot die is ontwikkeld om die soort handelingen automatisch te verrichten.”

In de bijlage bevindt zich een overzicht van de klanten van DL&P. In dit overzicht staan in totaal 10.102 klanten. 5.243 klanten hebben de status ‘geldig’. Deze klanten hebben als ‘substatus’: ‘netto’ (1.183), ‘start subscription’ (38), ‘cool off’ (1.889), ‘client cancelled’ (2.056) of de cel is leeg gelaten (77). Daarnaast zijn er 4.859 klanten met de status ‘ongeldig’, van wie 4.784 met de substatus ‘pending’. Het overzicht is bij de AFM aangeleverd met ‘netto’ als filter op de kolom ‘substatus’.

Tot slot heeft DL&P op 20 januari 2022 schriftelijk aan de AFM (in reactie op het rappel informatieverzoek van 17 januari 2022) de volgende informatie verstrekt ten aanzien van de samenwerking met Proton:

“Momenteel hebben al onze klanten een account geopend bij Proton Capital Markets. Zoals eerder ook aangegeven staat de Leeuwen en Partners hierbuiten. Dat wil zeggen dat de klanten vrij zijn om ergens een account te openen zodat de trading robot kan worden gebruikt. De Leeuwen en Partners hebben op geen enkele wijze invloed waar de klanten de trading robot gebruiken.”

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 20 van 48

“Er is geen sprake van een schriftelijke overeenkomst met Proton Capital Markets. Enkel is er sprake van een mondelinge overeenkomst.

Voordat de Leeuwen en Partners actief waren heeft het haar algoritme op meerdere platforms (brokers) getest op snelheid (het openen en sluiten van orders) en prijzen (spread verschil tussen buy en sell). Uit de tests bleek dat het algoritme het hoogst heeft gepresteerd op het platform van Proton Capital Markets. Hierna heeft Proton Capital Markets een belofte gedaan door alle klanten die binnenkomen vanuit de Leeuwen en Partners een bonus toe te kennen. Het gaat er dus dat klanten die de trading robot van de Leeuwen en Partners gebruikt op het platform van Proton Capital Markets een bonus krijgen (Deze belofte wordt ook nagekomen en dit is een voordeel voor de klant, indien gewenst). Uiteraard staat het de klant vrij om de trading robot elders te onderbrengen en te gebruiken. Dit is meerdere malen aan bod gekomen. De klant is volledig vrij bij het inzetten van de trading robot op verschillende platforms.”

Consumenten benaderd en aangebracht via DL&P

De AFM heeft van meerdere Nederlandse consumenten meldingen ontvangen. De melders geven in alle gevallen aan ongevraagd en per telefoon te zijn benaderd door of althans namens DL&P. DL&P maakt daarbij gebruik van [...]. [...] is een in Turkije gevestigd klantcommunicatiecenter met Nederlands sprekende medewerkers en maakt volgens haar website onderdeel uit van [...], een in het Turks handelsregister ingeschreven onderneming. Volgens het Dun & Bradstreet register (geraadpleegd op 21 april 2022) is [...] ¹⁸ de Key Principal van [...].

Tijdens een gesprek met een Nederlandse consument in september 2021 (zo blijkt uit een gespreksopname) zegt een medewerker namens DL&P het volgende:

“(…)

[medewerker] van De Leeuwen en Partners, [klant]?

(…)

Wij van de Leeuwen en Partners hebben een uniek platform ontwikkeld, wij beschikken namelijk over robot dat handelt in valuta, waarbij wij een minimaal rendement van 3 procent per maand behalen.

(…)

Wat wij doen is dat u ons eerst geheel kosteloos mag uitproberen. U krijgt dan een demo account voor 14 dagen, zodat u met uw eigen ogen kunt meekijken wat wij precies doen en hoe wij deze winst behalen. Nou mocht u na de twee weken interesse hebben, dan kunt u natuurlijk lid worden en beginnen te sparen bij ons [klant].

(…)

Ja, de Leeuwen en Partners, nou in de e-mail ziet u ‘bekijk aanbod’.

¹⁸ [...] is volgens zijn LinkedIn profiel zowel managing director van [...] als van DL&P. Blijkens een KvK uittreksel van 14 april 2022 is [...] per 12 april 2022 gevolmachtigde van DL&P.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 21 van 48

(...)

Nou dan ziet u vier pakketten voor u [klant]. Nou mocht u nou na twee weken onder de indruk van ons zijn en willen meedoen, dan kunt u één van deze vier pakketten kiezen, ziet u dat? Brons, zilver, goud en platinum?

(...)

Nou met deze vier pakketten spaart u ook de Leeuwenpunten op, die ga ik u zometeen ook uitleggen, maar dit zijn in ieder geval onze vier basispakketten. Mocht u meer willen sparen [klant], dan kan dat ook. Ik wil u ook graag van tevoren aangeven: deze bedragen betaalt u maandelijks voor een jaar lang als u lid wordt, maar deze bedragen, dat is ook het bedrag wat u opspaat [klant].

(...)

Dus het geld blijft van u

(...)

Ja? Nou dan heeft u een klein vierkantje, die mag u aanvinken, dan kunt u bevestigen en zie ik uw inloggegevens.

(...)

Ja, dan wordt bevestigen wordt oranje.

(...)

Ja? Nou dan krijgt u uw inloggegevens voor u.

(...)

Schrik niet van het bedrag, dat is een fictief bedrag [klant]

(...)

Ja, dit is zodat u een beetje een reëel beeld heeft van wat wij precies doen, want als er geen geld op zou staan... ja plus op, we zouden u moeten betalen voordat u überhaupt dan inzage heeft over wat wij zijn. Zodoende dat wij een fictief bedrag erop zetten. Nou u ziet hier de vier pakketten voor u. Mocht u dus lid willen worden kunt u een pakket kiezen naar keuze. In elk pakket heeft u een x aantal de leeuwenpunten, dat ga ik zometeen toelichten, maar rechts van de pakketten ziet u dat totaal op nul staat, dat klopt he?

(...)

Dan ziet u extra stortingen.

(...)

Hier kunt u uitrekenen dat als u buiten uw lidmaatschap om nog een bedrag zou willen storten, hoeveel u dat zou opleveren. Nou, tik maar gewoon een bedrag in, bijvoorbeeld 250 euro heb ik ingetikt, dat zetten we dan één jaar vast, enter, dan spaart u 106 euro extra op buiten uw 250 euro, dus 106 euro rendement.

(...)

Voor één jaar. Ja, dus dan kunt een beetje met dat rekenmachinetje spelen om te kijken hoeveel u dat zou kunnen opleveren. Doet u dat voor een aantal jaren, die extra storting, kijk één jaar, dan doet u best weinig rendement, want wij doen compound interest, dus eerst heeft u kleine bedragen, spaart u kleine rente op, want u krijgt drie procent elke maand, maar staat er op een gegeven moment een hoger bedrag, bijvoorbeeld die 250 euro zet u drie jaar vast, dan krijgt u voor die 250 euro 474 euro. Dus dan is het totaal verdiende bedrag 724 euro.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 22 van 48

(...)

Als u daarop klikt heeft u een aantal keuzes, tabbladen, dan kunt u kiezen voor transactiegeschiedenis. Nou als u zometeen lid wordt, dan zult u hier zien wat u elke maand betaalt, en mocht u dus een bedrag van het platform af willen halen, dan ziet u ook uw afschrijvingen, dus het is zegmaar bij- en afschrijvingen.

(...)

In trade geschiedenis, deze is op dit moment ook leeg, ziet u zometeen wat de robot nu precies doet: welke valuta wij inkopen, welke valuta wij verkopen, onze winst en verlies, dat ziet u allemaal hier in een samenvatting. Mocht u lid worden, dan krijgt u ook aan het eind van elke dag een samenvatting, van de trades.

(...)

Ja? Ik ga het even nog samenvatten voor u [klant]: het is vandaag [datum] september 2021, mijn naam is [medewerker] van De Leeuwen & Partners, uw naam is [klant] wonende te [plaatsnaam], uw geboortedatum is [datum], uw e-mailadres is [e-mailadres]. Ik heb u het voorstel al via de mail verstuurd, hiermee heb ik ook een aanbod voor een overeenkomst van één jaar verstuurd op De Leeuwen & Partners. Nou u gaat ermee akkoord dat u na de proefperiode overgaat naar een lidmaatschap bij de Leeuwen & Partners waar u dagelijks koop- en verkoopsignalen ontvangt vanuit de Leeuwen & Partners. Mocht u na de 14 dagen willen blijven profiteren van deze unieke aanbieding, dan bent u van harte welkom voor een heel jaar en betaalt u maandelijks een bedrag, voor pakket zilver is dat 49,94, maar u mocht een pakket kiezen naar keuze, dat was duidelijk toch, [klant]?

(...)

Nou, dit is portaal, kijk er even twee weken naar. U krijgt sowieso een telefoontje van ons na twee weken, om te vragen wat u van het portaal vond, ja en misschien hopelijk tot over twee weken, als u dan lid wilt worden.

(...)

Ja, u wordt sowieso gebeld."

Tijdens een tweede gesprek in oktober 2021 met diezelfde consument zegt een andere medewerker van of namens DL&P het volgende:

"Een hele goedendag met [medewerker] van De Leeuwen & Partners B.V., spreek ik met [klant]?

(...)

Uw abonnement loopt nog bij ons, bent u daar bewust over?

(...)

Op [datum] wordt u gebeld door [medewerker], die komt met een aanbod aan u, van wij zijn een spaarplatform, wij beschikken over een robot, over een algoritme die voor u belegt, en met sparen ontvangt u rente, en het rendement is van 36 tot 40 procent op jaarbasis. Dat had te maken met een bedrag van, heel even spieken, 49,95, dus met andere woorden u spaart met vijf tientjes in de maand een jaar lang, die robot die belegt voor u en eind van het jaar wat u heeft gespaard, als u dat

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 23 van 48

wilt, kunt u dat opnemen, uiteraard met rendement als u tevreden bent, kunt u doorsparen. Dit zijn natuurlijk geen onderwerpen waar u hup één twee drie een beslissing over neemt, logisch. Nou wat doet mijn collega, tijdens die gesprek, die stuurt u een e-mail op met een demo account om te bestuderen. Nou u gaat samen met mijn collega al u gegevens even langs, uw naam, adres enzovoort enzovoort enzovoort. En onderaan uw gegevens stond een vierkant vakje van 'ja ik ga akkoord met de wettelijke bedenktijd van 14 dagen en ik ben bewust dat ik een overeenkomst aan ga' heeft u ja aangevinkt en onderaan bevestigd en digitaal ondertekend. Nou wat krijg je dan, dan moet u zich binnen 14 dagen afmelden. Ik zeg het u eerlijk, ik heb het twee keer geluisterd, volledig dat gesprek, u begreep alles, u vond het ook een beetje leuk, maar bij dat afmelden hoorde ik een beetje onduidelijkheid aan uw stem.

(...)

En mijn collega zegt tegen u: [klant] u mag het 14 dagen lang proberen, mocht het zo zijn dat u dit niet leuk vindt, linksbovenaan de website heb je de herroepingsformulier, als u erop klikt dan meldt u vanzelf af. Ik denk dat u daar de mist mee bent ingegaan.

(...)

Het verhaal waar het om gaat, over die vier tientjes. Zie het niet als betalen. Die vier tientjes komen op uw account te staan, op uw beleggingsaccount. De robot, die algoritme, belegt voor u. U krijgt elke dag een rapportage van Proton, van uw beleggingsbank, van wat er is belegd voor u. Zo kunt u dat bijhouden een jaar lang. En eind van het jaar, wat u heeft gespaard, dat kunt u even optellen: 40 keer 12 plus ongeveer een rente van 36% tot 40%, dan kunt u het opnemen.

(...)"

Als de consument zegt: "Hè? Maar ik zou toch nog gebeld worden na die 14 dagen?", antwoordt de medewerker van DL&P:

"Ja klopt, tevens voor de eerste betaling... dit gesprek... voor de eerste betaling, en als u het niet wilt dan moet u het afmelden binnen 14 dagen, na 14 dagen wordt u gebeld door mij.

(...)

Ja, voor de eerste... voor de eerste betaling, om überhaupt te kunnen beginnen met sparen.

(...)

Mijn collega zegt ook: [klant] u wordt na 14 dagen gebeld, maar dat is om te beginnen met sparen, niet voor het afmelden he. Afmelden, de verantwoordelijkheid ligt bij u. Kijk, ik heb het goed geluisterd, ik kan het ook bij me pakken. U bent... ik weet zeker dat u daar de mist in bent gelopen [klant]. U begreep dat stuk niet denk ik, dat u zelf moest afmelden.

(...)"

Als de consument dan vervolgens zegt: "Ja, maar ik... ik ga niet...ik...ik...ik ga dit niet doen. Ik..." Zegt de medewerker van DL&P het volgende:

"Maar daar kan ik helaas niks aan doen [klant].

(...)

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 24 van 48

Het is een overeenkomst wat u aangaat, het is een afspraak tussen u en Proton. En met ons. Dus u ondertekent voor een jaar te investeren met 40 euro in de maand. En eind van het jaar, wat u gespaard heeft kunt u opnemen.

(...)

Nou, wij hebben...de eerste betaling die... ik heb u naar een link naar u toe gestuurd per sms, misschien hoort u al iets rinkelen. Als u op de link klikt [klant] dan kom je bij iDeal. De eerste 39,95 betaalt u zelf met [...], de volgende betalingen worden geïncasseerd van uw rekening door [...]. Hoe kunnen wij een afspraak hebben met [...] om een jaar bij u te incasseren samen met [...] als wij met slechte zaken bezig zijn [klant]? Dat vind ik wel heel absurd."

Bovenstaande handelwijze van DL&P tijdens het ongevraagd telefonisch contact komt eveneens naar voren uit andere meldingen die de AFM heeft ontvangen.

Contract van DL&P

In het contract dat klanten van DL&P na of tijdens het telefonisch contact met DL&P per e-mail ontvangen staat, voor zover voor dit Besluit relevant, het volgende:

"Overeenkomst voor adviezen tussen de leeuwen & partner B.V. (hierna: "DL&P") en klant."

"Ondergetekende verleent hierbij tot wederopzegging machtiging aan de leeuwen & partners B.V. met incassant ID 9572641. om van bovengenoemde bankrekening bedragen af te schrijven wegens geleverde ICT en advies diensten."

" **Brons**: Er zijn €3,07 administratie kosten en PER STORNO €5 aan onze voorwaarden verbonden, hiermee gaat u akkoord.*

** **Zilver** : Er zijn €1,33 administratie kosten en PER STORNO €5 aan onze voorwaarden verbonden, hiermee gaat u akkoord.*

** **Goud** : Er zijn €1,99 administratie kosten en PER STORNO €5 aan onze voorwaarden verbonden, hiermee gaat u akkoord.*

** **Platinum** : Er zijn €2,65 administratie kosten en PER STORNO €5 aan onze voorwaarden verbonden, hiermee gaat u akkoord."*

"Beleg je vooral privé of zakelijk X Vooral privé Vooral zakelijk"

"Zilver pakket € 49,95 p/m X"

Algemene Voorwaarden van DL&P

In de Algemene Voorwaarden van DL&P (**AV**) staat, voor zover relevant voor dit Besluit, het volgende:

"Artikel 5 – Inschakeling derden

Wij mogen anderen inschakelen. Als wij dit doen, moeten wij zorgvuldig te werk gaan.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 25 van 48

1. Wij mogen bij onze dienstverlening anderen inschakelen en werkzaamheden uitbesteden. Als wij dit doen bij de uitvoering van een overeenkomst met u, dan verandert hierdoor niet dat uw aanspreekpunt en contractspartij zijn.

Enkele voorbeelden:

a) Zaken, waardepapieren, valuta's of financiële instrumenten kunnen wij door een ander laten bewaren. Wij mogen dit namens u of op eigen naam doen. (...)"

Verklaringen van de bestuurder van DL&P

In een gesprek met de AFM op 25 augustus 2021 heeft [...], voor zover relevant voor dit Besluit, het volgende verklaard:

- DL&P heeft op dat moment 861 klanten;
- Het contact met (potentiële) klanten en de operationele activiteiten vinden plaats via [...] in Turkije. De baas van [...] is [...];
- Bij abonnementen wordt door de robot minimaal 10 trades voor de klant verricht;
- De klant bepaalt zelf zijn inleg, maar de robot handelt automatisch voor de klant;
- Er wordt alleen in valutamarkten belegd;
- Klanten hebben een lidmaatschap bij DL&P en daarmee toegang tot een robot, ofwel een trading algoritme. Dit algoritme wordt gekoppeld aan een broker. Klanten kunnen zelf de broker kiezen. Klanten krijgen een bonus van Proton en kiezen daarom tot dan toe altijd voor Proton;
- Het algoritme is gekocht van [...] voor [...].

1.5 Overige relevante informatie

E-mails van DL&P en Proton

In de welkomste-mail van DL&P die klanten ontvangen nadat zij akkoord zijn gegaan met het 'demo account' staat onder 'Wat kunt u van ons verwachten?' het volgende [onderstreping door de AFM]:

"14 dagen inzagetijd in u account, en wat u kunt winnen, daarna wordt de account omgezet tot een jaar abonnement. Elke maand na betalen van u lidmaatschap krijgt u van Proton Capital Markets, een bonus van €49.95 op u account bij Proton Capital Markets gestort. U wordt na 14 dagen gebeld om verdere toelichting voor het account en de BONUS die u maandelijks ontvangt. Mocht u binnen 14 dagen willen opzeggen, Kunt u contact opnemen met ons, of door het invullen via de herroepingsformulier. De prijzen die u bestelt krijgt u altijd binnen 1 week geleverd. Als de overeenkomst is ingegaan ontvangt u van De Leeuwen & Partners BV het modelcontract / Algemene Voorwaarden / Product informatie nogmaals toegestuurd."

Op 18 februari 2021 ontvangen klanten van DL&P een e-mail vanaf het e-mailadres info@protoncapitalmarkets.com met als onderwerp 'Wijziging rekeningnummer proton capital markets'. Op de e-mail staat zowel het logo van DL&P als van Proton. De tekst luidt als volgt:

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 26 van 48

“Geachte heer/ mevrouw,

Wegens groot succes van Proton Capital Markets en uw bijdrage aan de Leeuwen & Partners zijn wij genoodzaakt ons platform uit te breiden. Voor u veranderd er helemaal niks. Het geldt op dit moment enkel voor de Extra Bijstortingen die u kunt doen. De bankgegevens zijn veranderd. Voortaan kunt u met de onderstaande gegevens de extra bijstortingen doen;

*T.N.V.: PROTON CAPITAL MARKETS
IBAN: LT34 3350 0889 5568 8524
Swift: EPUALT22XXX
Omschrijving: accountnummer*

*Mocht u nog vragen hebben dan horen wij dat graag van u.
U kunt ons bereiken op telefoon +31 850653007 en of email info@leeuwenpartners.com*

*All the best,
Proton Capital Markets”*

Onderaan de e-mail staan de volgende contactgegevens:

- Telefoon: +44-207-097-8598
- E-mail: info@protoncapitalmarkets.com
- Website: Protoncapitalmarkets.com

Melding van 19 februari 2022

Een klant die sinds augustus 2021 lid is van DL&P en een rekening aanhoudt bij Proton verklaart tegenover de AFM dat DL&P hem vertelde dat zij de maandelijkse abonnementsgelden zou beleggen. DL&P zou niet aan de klant hebben meegedeeld dat zij een rekening bij Proton voor hem zou openen. De klant heeft DL&P niet verzocht de rekening bij Proton te openen of daar zijn toestemming voor gegeven, zo verklaart de klant. De rekening bij Proton is naar zeggen van de klant op initiatief van DL&P geopend.

Op regelmatige basis en in ieder geval op meerdere data in februari 2022 ontvangt de klant om 22.59 uur een e-mail met het onderwerp ‘Daily Confirmation’ van de Accounts Department van Proton (noreply@protonreport.com). Hierop staan de transacties vermeld die op die data voor rekening van de klant zijn verricht en de winst (‘Trade P/L’) die op elk van de transacties is behaald. De winst wordt telkens bijgeschreven op de rekening van de klant. Op een van de berichten is zichtbaar dat de klant een bedrag ter waarde van € 39,95 (‘DEPOSIT – [...]’) ontvangt op zijn rekening. Het betreft hier vermoedelijk de maandelijkse bonus van Proton, die € 39,95 bedraagt bij het ‘Zilver pakket’ voor € 49,95 per maand.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 27 van 48

2. Beoordeling van de feiten

Op basis van de in paragraaf 1 genoemde feiten is de AFM van oordeel dat Proton artikel 2:96, eerste lid, Wft overtreedt door in Nederland beleggingsdiensten te verlenen zonder dat Proton over een vergunning beschikt en zonder dat Proton is uitgezonderd of vrijgesteld van de verplichting om over een vergunning te beschikken.

Naar het oordeel van de AFM kwalificeert DL&P als medepleger daar zij een gewichtige bijdrage levert aan voornoemde overtreding door Proton. Proton en DL&P hebben een samenwerking, waarbij Proton feitelijk de beleggingsdiensten verleent, en DL&P actief Nederlandse consumenten benadert en aanbrengt bij Proton. De bijdrage van DL&P bestaat eruit dat zij Nederlandse klanten benadert met het aanbod om gebruik te maken van het handelsalgoritme van DL&P en deze klanten vervolgens aanbrengt bij Proton. DL&P opent voor klanten een beleggingsrekening bij Proton, waarop het handelen op basis van het algoritme plaatsvindt.

In deze paragraaf zal de AFM toelichten hoe zij tot deze conclusie is gekomen.

2.1 Verlenen van beleggingsdiensten

Op grond van artikel 2:96, eerste lid, Wft is het verboden om zonder een daartoe door de AFM verleende vergunning beleggingsdiensten te verlenen in Nederland. Onder ‘verlenen van beleggingsdiensten’ wordt onder meer verstaan het ‘beheren van een individueel vermogen’ (artikel 1:1 Wft).

Onder het ‘beheren van een individueel vermogen’ wordt ingevolge artikel 1:1 Wft verstaan: *“in de uitoefening van een beroep of bedrijf, anders dan als beheerder van een beleggingsinstelling of beheerder van een icbe, op discretionaire basis voeren van het beheer over financiële instrumenten die toebehoren aan een persoon dan wel over aan deze persoon toebehorende middelen ter belegging in financiële instrumenten op grond van een door deze persoon gegeven opdracht.”*

2.1.1 In de uitoefening van een beroep of bedrijf

Blijkens de Memorie van Toelichting¹⁹ wordt het volgende verstaan onder handelen in de uitoefening van een beroep of bedrijf:

“Het element ‘in de uitoefening van een beroep of bedrijf’ maakt duidelijk dat de betreffende activiteit alleen onder het bereik van dit voorstel valt voor zover het plaatsvindt in de uitoefening van een beroep of bedrijf. In het merendeel van de gevallen zal eenvoudig vast te stellen zijn dat

¹⁹ Kamerstukken II 2005/06, 29 708, nr. 19, p. 356-357.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 28 van 48

sprake is van de uitoefening van een beroep of bedrijf, bijvoorbeeld bij een onderneming die de financiële dienstverlening tot doel heeft. In andere gevallen zullen de specifieke omstandigheden van belang zijn bij de vaststelling of sprake is van professionele dienstverlening. Aanknopingspunten kunnen onder andere zijn de wijze waarop degene die een financiële dienst verleent zich aan de buitenwereld presenteert, de omstandigheid dat verlening van financiële diensten niet slechts incidenteel plaatsvindt of het feit dat degene die de financiële dienst verleent een beloning ontvangt voor zijn diensten, van de cliënt zelf of van een derde (bijvoorbeeld in de vorm van provisie)."

Aan dit bestanddeel wordt voldaan. Proton voert haar activiteiten uit in de uitoefening van een beroep of bedrijf. Proton handelt vanuit een in Sint-Vincent en de Grenadines ingeschreven limited en stelt onder die naam een MT4 platform beschikbaar waar klanten een rekening kunnen aanhouden voor het handelen in financiële instrumenten, zoals forex en CFD's. Vanuit DL&P worden klanten benaderd en het aanbod gedaan om het handelsalgoritme van DL&P te volgen en zonder tussenkomst van de klant te handelen. Dat de diensten niet slechts op incidentele basis plaatsvinden blijkt uit het feit dat er op basis van het klantoverzicht van DL&P van 5 januari 2022 1.183 klanten waren die op dat moment een rekening aanhielden bij Proton waarop via het handelsalgoritme van DL&P automatisch transacties in financiële instrumenten worden uitgevoerd.

2.1.2 Beheer over aan een persoon toebehorende middelen ter belegging in financiële instrumenten

Proton ontvangt aan klanten toebehorende middelen

De AFM stelt vast dat Proton beschikking heeft over aan klanten toebehorende middelen, welke bestaan uit de bonus die klanten maandelijks ontvangen en eventuele (bij)stortingen. Het betreffen financiële middelen van Nederlandse klanten die via DL&P bij Proton zijn aangebracht. Alle klanten van DL&P houden immers een beleggingsrekening aan bij Proton, zo blijkt uit schriftelijke en mondelinge verklaringen van (de bestuurder van) DL&P. Deze rekening bij Proton wordt ook door DL&P ter beschikking gesteld, blijkens de eigen verklaring van DL&P. Op deze rekening zouden klanten vervolgens en als gevolg van een mondelinge overeenkomst tussen DL&P en Proton, maandelijks een bonus van Proton ter waarde van € 29,95 à € 79,95 ontvangen, zo blijkt uit verklaringen van DL&P en het omschreven aanbod op de Website van DL&P. Deze bonus ontvangen klanten telkens nadat zij de abonnementsgelden aan DL&P hebben overgeboekt, zo blijkt uit de welkomste-mail aan klanten en uit schriftelijke verklaringen van DL&P. Het bovenstaande – namelijk dat klanten van DL&P een rekening aanhouden bij Proton die door DL&P aan hen ter beschikking is gesteld en waarop zij maandelijks een bonus ontvangen – blijkt eveneens uit de Melding van 19 februari 2022. Klanten wordt toegezegd dat de abonnementsgelden worden belegd, zo blijkt uit de opname van een gesprek tussen een consument en DL&P. Tegenover de AFM heeft DL&P verklaard dat de abonnementsgelden niet worden belegd en dat klanten via haar 'slechts' het beleggingsalgoritme afnemen wat zij vervolgens kunnen toepassen op een beleggingsaccount bij Proton. De abonnementsgelden zijn volgens DL&P de kosten die de klant maandelijks betaalt om gebruik te kunnen maken van het algoritme. Klanten die via DL&P bij Proton terecht komen kunnen extra bijstortingen doen door geld over te maken naar een rekening op naam van Proton, zo blijkt uit de gespreksopname van september 2021 en de e-mail van Proton en DL&P gezamenlijk van 18 februari 2021. Hiermee is naar het oordeel van de AFM sprake van beheer over aan klanten toebehorende middelen.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	29 van 48

Deze middelen (gelden) worden belegd in financiële instrumenten

Het betreffen hier middelen ter belegging in financiële instrumenten door Proton. Proton gebruikt de middelen (gelden) immers om volgens het handelsalgoritme van DL&P, transacties uit te (laten) voeren zonder enige tussenkomst van de klant. Dit blijkt uit de verklaringen van DL&P, de werkwijze van DL&P zoals genoemd op de Website van DL&P, de dienstverlening van Proton zoals genoemd op de Website van Proton, en de gespreksopnames die de AFM heeft ontvangen. Het voorgaande wordt bevestigd door de Melding van 19 februari 2022, waaruit blijkt dat klanten op regelmatige basis een overzicht ontvangen van Proton met de transacties die op de betreffende datum voor hun rekening zijn verricht door Proton (met de gelden die zij op hun rekening aldaar hebben staan).

De AFM komt tot het oordeel dat door Proton belegd wordt in financiële instrumenten, namelijk valutaderivaten. Het is immers niet de intentie van de klant om daadwerkelijk valuta in handen te krijgen. De doelstelling is om rendement te genereren door te speculeren op het koersverschil van valutaparen. Daarbij is in de regel sprake van valutaderivaten.²⁰ Valutaderivaten kwalificeren als een financieel instrument als bedoeld in artikel 1:1 Wft, onder d: “*optie, future, swap, rentermijncontract of ander derivatencontract dat betrekking heeft op (...) valuta (...) en dat kan worden afgewikkeld door middel van materiële aflevering of in contanten*” of, indien sprake is van een CFD, als een financieel instrument als bedoeld in artikel 1:1 Wft onder i: “*financieel contract ter verrekening van verschillen*”. De doelstelling om rendement te genereren blijkt uit de informatie op de Website van DL&P en gespreksopnames van september en oktober 2021 waarin DL&P aangeeft dat er een rendement van 3% per maand wordt behaald met de handel in ‘valuta’. Op de website van DL&P staat vermeld dat daarbij belegd wordt in alle valutaparen. Die beleggingen vinden plaats op rekening van de klant bij Proton, zo blijkt uit verklaringen van DL&P alsmede uit de Melding van 19 februari 2022. Uit het handboek van Proton volgt dat het beleggen in valuta plaatsvindt door (met behulp van een CFD) een long- of shortpositie in te nemen in een bepaald valutapaar waarbij men profiteert van respectievelijk een stijging en daling van de waarde van een valutapaar en de gemaakte winst na sluiting van de positie wordt bijgeschreven op de rekening van de klant. Hierbij wordt de valuta dus niet daadwerkelijk geleverd aan de klant. Het voorgaande wordt bevestigd door de Melding van 19 februari 2022, waaruit naar voren komt dat Proton per ‘closed transaction’ een (al dan niet positief) rendement behaalt dat vervolgens wordt bijgeschreven op de rekening van de klant. Op de rekening van de klant staan geen valuta. Tot slot merkt de AFM op dat het platform van Proton, zo blijkt uit de Website van Proton, is gericht op de handel in financiële instrumenten. Op basis van al het voorgaande stelt de AFM vast dat Proton de gelden die zij ontvangt van klanten die via DL&P zijn aangebracht, beheert ter belegging in financiële instrumenten.

2.1.3 Op discretionaire basis

²⁰ Zie: [Onderzoek AFM: veel forex-aanbieders illegaal actief | aug | AFM alsmede Veelgestelde vragen over beleggen in valuta | Veelgestelde vragen voor consumenten | AFM Consumenten.](#)

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 30 van 48

Uit de definitie van ‘beheren van een individueel vermogen’ komt naar voren dat het gaat om op discretionaire basis voeren van het beheer. Dit betekent dat de beleggingsbeslissing te allen tijde bij de beleggingsonderneming moet liggen, ook al wordt deze beslissing genomen in het kader van een door een klant gegeven opdracht.

Op 22 juni 2012 heeft ESMA in een Q&A het volgende gesteld:

“Question: A service provider X sets up a website which gives its clients the opportunity to choose one or more third parties that provide trade signals (listed on the website). Once the client chooses a signal provider and authorises the service provider to issue orders on his behalf, the service provider transforms each individual signal received into a buy or sell order to be executed by the service provider itself or transmitted for execution to another firm, without further intervention from the client. Does the service provided by the website provider X fall within any of the investment services listed in Annex I of MiFID?”

Answer: Article 4(1)(9) of MiFID defines ‘portfolio management’ as “managing portfolios in accordance with mandates given by clients on a discretionary client-by-client basis where such portfolios include one or more financial instruments”. This MiFID service is characterised by the fact that investment decisions are implemented without any intervention being necessary by the client other than the conclusion of an agreement (‘mandate’) between the service provider and the client on the nature and details of the discretionary service to be provided.

*In light of this feature, where the service described in the question is provided in relation to MiFID financial instruments, it requires authorisation - in particular, in relation to portfolio management. In the model described, the service provider exercises investment discretion by automatically executing the trade signals of third parties. Where MiFID applies, this triggers associated ongoing regulatory obligations including the suitability assessment, other conduct of business obligations and the provision of periodic reports to clients and regulators.
(...)”²¹*

De AFM is van oordeel dat Proton discretionaire bevoegdheid heeft over het vermogen van haar klanten. Uit de in paragraaf 1 genoemde feiten blijkt dat Proton de discretionaire bevoegdheid uitoefent door zonder enige tussenkomst van de klant transacties in financiële instrumenten uit te (laten) voeren op de rekening van de klant. De mate van discretie is in die zin gebonden dat de klant – door een abonnement af te sluiten bij DL&P en een rekening te (laten) openen bij Proton – opdracht geeft aan Proton (via DL&P) om volgens het handelsalgoritme van DL&P automatisch transacties in valutaderivaten (of CFDs) uit te (laten) voeren. Proton beschikt daarbij evenwel over discretie aangezien zij individuele transacties uitvoert of laat uitvoeren zonder enige tussenkomst van de klant. Volledigheidshalve merkt de AFM op dat zij heeft waargenomen dat Proton in haar algemene voorwaarden beschrijft dat zij slechts orders ontvangt en

²¹ ESMA (2012) MiFID Questions and Answers: Investor Protection & Intermediaries. ESMA/2012/382, 22 June 2012.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	31 van 48

doorgeeft en dat het gebruik van geautomatiseerde handelssystemen en/of software, waaronder ‘trading robots’, niet is toegestaan.²² Deze verklaring van Proton staat naar het oordeel van de AFM echter niet in de weg aan de vaststelling dat Proton in de praktijk de financiële middelen van klanten in beheer heeft, nu uit bovenstaande naar het oordeel van de AFM genoegzaam blijkt dat daar sprake van is. Zij voert namelijk met behulp van het handelsalgoritme, zonder tussenkomst van de klant, transacties uit of laat deze uitvoeren. Dat Proton daarbij het handelsalgoritme gebruikt van een derde, in dit geval DL&P, doet aan het voorgaande niets af blijkens bovenstaande ESMA Q&A.

De AFM stelt op basis van het voorgaande vast dat Proton op discretionaire basis het beheer voert over de middelen van klanten ter belegging in financiële instrumenten.

2.1.4 In opdracht van deze persoon

Een beleggingsonderneming die een individueel vermogen beheert, voert dit beheer op basis van een opdracht van een specifieke klant voor een specifiek vermogen.

DL&P sluit op individuele basis contracten met klanten. Dat blijkt onder meer uit de meldingen die de AFM heeft ontvangen waarin de betreffende contracten zijn bijgevoegd. Klanten worden door DL&P gebeld met het aanbod om te beleggen in valutaderivaten (met behulp van het handelsalgoritme van DL&P) en nadien ontvangen zij een e-mail met daarin een contract. Op het contract staat dan één van de reeds aangeboden abonnementen (bijvoorbeeld het ‘Zilver abonnement’) aangevinkt. Klanten krijgen hiermee eerst toegang tot een demo account, wat na twee weken automatisch wordt omgezet in een definitief account (als klanten niet zelf opzeggen), met een beleggingsrekening bij Proton. Vanaf dat moment moeten de abonnementsgelden worden betaald. Voor klanten wordt (blijkens verklaringen van DL&P en de Melding van 19 februari 2022) een rekening beschikbaar gesteld bij Proton, waarop vervolgens het handelsalgoritme van DL&P wordt geïntegreerd. Tot slot worden door Proton met gebruikmaking van het handelsalgoritme van DL&P, transacties uitgevoerd (of zij laat deze uitvoeren) voor rekening van de klanten. Op basis van deze werkwijze blijkt naar het oordeel van de AFM dat het instemmen met het demo account van DL&P nauw samenhangt met het opvolgende beheer van het vermogen van klanten door Proton. Met het contract dat klanten met DL&P afsluiten voor het demo account, geven klanten naar het oordeel van de AFM dan ook opdracht voor het beheer van hun vermogen door Proton. Dat klanten door ondertekening van het contract met DL&P een opdracht geven tot het beheer van hun vermogen en hier ook redelijkerwijs van uit mochten gaan, maakt de AFM op uit het aanbod zoals beschreven op de Website van DL&P, de dienstverlening zoals beschreven op de Website van Proton, uitlatingen van DL&P tijdens het klantcontact zoals blijkt uit de ontvangen meldingen van consumenten en de gespreksopnames. Tot slot blijkt ook uit de schriftelijke verklaringen van DL&P die de AFM op 17 december 2021 en 5 januari 2022 heeft ontvangen dat

²² Zie bepaling 4.11 van de ‘Terms and Conditions’: *“The company maintains a zero-tolerance policy for abusive trading strategies, fraudulent activities, manipulation or any other scams. Such activities include, (...) the use of any automated trading system and/or software (“trading robots”, (...)). If we deem there to be any of such activities, we reserve the right to annul and cancel any or all your past Transactions and debit all generated profits.”*

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	32 van 48

klanten door ondertekening van het contract een opdracht geven tot het beheer van hun vermogen en hier ook redelijkerwijs van uit mochten gaan.

Het voorgaande overwegend, stelt de AFM vast dat Proton op basis van opdrachten van personen handelt. De opdracht tot beheer wordt weliswaar gegeven via DL&P, als aanbieder van het handelsalgoritme, maar de feitelijke uitvoering van de dienstverlening ligt bij Proton, met wie DL&P samenwerkt en waar klanten van DL&P een rekening aanhouden. Daarnaast wordt klanten de mogelijkheid gegeven extra bijstortingen te doen op de rekening bij Proton. Proton handelt daarbij op basis van de op individuele basis door de klant aan DL&P gegeven opdracht. Bovendien wordt tegen klanten gezegd dat zij een overeenkomst aangaan met zowel Proton als DL&P (zie gespreksopname oktober 2021).

2.2 Verlenen beleggingsdiensten in Nederland

Op grond van artikel 2:96, eerste lid, Wft is het verboden om zonder een daartoe door de AFM verleende vergunning beleggingsdiensten te verlenen *in Nederland*. De toelichting op artikel 2:96 Wft bij de totstandkoming van de Wft (kamerstukken II, 2005/06, 29 708, nr. 19, p.465) stelt dat “*het verlenen van vergunningen aan in Nederland gevestigde ondernemingen die uitsluitend diensten verlenen voor buitenlandse cliënten niet past in de doelstelling van dit voorstel om het verlenen van financiële diensten op de Nederlandse financiële markten via een vergunning te reguleren*”. Hieruit kan worden afgeleid dat sprake is van ‘in Nederland’ verleende beleggingsdiensten in het geval het gaat om dienstverlening aan in Nederland gevestigde cliënten.

Wanneer een beleggingsonderneming uit een niet-lidstaat zich bij haar dienstverlening dus beperkt tot niet-Nederlandse cliënten is zij uit dien hoofde niet vergunningplichtig.

Met betrekking tot dienstverlening aan Nederlandse cliënten door een buitenlandse beleggingsonderneming kan hierbij nog opgemerkt worden dat de AFM hierbij tevens de beperking hanteert dat als grensoverschrijdende dienstverlening (niet door middel van een bijkantoor) aan Nederlandse cliënten uitsluitend geschiedt op initiatief van die cliënten, de dienstverlening niet in Nederland plaatsvindt (de ‘initiative test’).

DL&P, een in Nederland gevestigde onderneming met een Nederlandstalige website, benadert Nederlandse klanten ongevraagd telefonisch via een Nederlandstalig callcenter. Van klantinitiatief is geen sprake daar consumenten door DL&P worden benaderd en klanten ook Proton vervolgens niet op eigen initiatief benaderen. DL&P verklaart dat klanten zelf kunnen kiezen bij welke broker zij een beleggingsrekening openen en waar zij het algoritme van DL&P koppelen. Uit de bij de AFM bekende informatie is een dergelijke keuzevrijheid echter niet gebleken. In tegenstelling stelt de AFM vast dat alle klanten van DL&P een rekening aanhouden bij Proton en dat DL&P deze beschikbaar stelt zonder dat de klant hiertoe expliciet een eigen keuze maakt. DL&P opent de rekening bij Proton zonder medeweten en toestemming van de klant en daarmee geheel op eigen initiatief, zo blijkt uit de Melding van 19 februari 2022. Uit de verklaring

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	33 van 48

van DL&P die de AFM op 20 januari 2022 heeft ontvangen, volgt dat tussen Proton en DL&P mondeling is afgesproken dat de klanten die DL&P bij Proton aanbrengt een bonus ontvangen van Proton. Klanten ontvangen direct nadat zij akkoord zijn gegaan met het aanbod van DL&P een welkomste-mail waarin staat dat zij deze bonus maandelijks ontvangen op hun rekening bij Proton. Ook wordt richting klanten gezegd dat Proton hun ‘beleggingsbank’ is en dat zij een overeenkomst zijn aangegaan met DL&P én Proton, zo blijkt uit de gespreksopname van oktober 2021. Na de eerste betaling aan DL&P ontvangen klanten bovendien een e-mail van Proton met hun inloggegevens, zo blijkt uit verklaringen van DL&P aan de AFM op 5 januari 2022.

Gelet op bovenstaande stelt de AFM vast dat Proton beleggingsdiensten verleent in Nederland. Proton en DL&P hebben een samenwerking, waarbij Proton feitelijk de beleggingsdiensten verleent, en DL&P actief Nederlandse consumenten benadert en aanbrengt bij Proton. Binnen die samenwerking opent DL&P voor de klanten een rekening bij Proton. Proton kent deze klanten op haar beurt een maandelijkse bonus toe op de geopende beleggingsrekening. Deze samenwerking maakt dat Proton beleggingsdiensten verleent in Nederland.

2.3 Proton overtreedt vergunningplicht

Op grond van het bovenstaande komt de AFM tot het oordeel dat Proton beleggingsdiensten verleent in Nederland, namelijk het beheer van individuele vermogens. Proton voert in de uitoefening van beroep of bedrijf op discretionaire basis beheer over middelen ter belegging in financiële instrumenten en doet dit op grond van een door personen gegeven opdracht. Via een opgezette samenwerking met DL&P richt Proton deze dienstverlening aan in Nederland gevestigde klanten.

Op grond van artikel 2:96, eerste lid, Wft is het verlenen van een beleggingsdienst vergunningplichtig. Proton beschikt niet over een vergunning van de AFM of een andere Europese toezichthouder voor het verlenen van beleggingsdiensten. Ook valt Proton niet onder een vrijstelling en/of uitzondering van de vergunningplicht.

2.4 Medeplegen door DL&P

De AFM is van oordeel dat DL&P medepleger is van de hierboven beschreven overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft door Proton en daarmee als overtreder van deze overtreding is aan te merken.

In artikel 5:1, tweede lid, van de Algemene wet bestuursrecht (**Awb**) is bepaald dat onder ‘overtreder’ wordt verstaan: degene die de overtreding pleegt of medepleegt. Voor wat betreft de invulling van

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 34 van 48

medeplegen wordt aansluiting gezocht bij het strafrecht, waar deze deelnemingsvorm is gecodificeerd in artikel 47, eerste lid, onder 1, Wetboek van Strafrecht (**Sr**).²³

Van medeplegen is sprake wanneer twee of meer (rechts)personen gezamenlijk een overtreding plegen. In het geval van medeplegen houden de voorwaarden voor aansprakelijkstelling onder meer in dat sprake moet zijn geweest van een voldoende nauwe en bewuste samenwerking met een ander of anderen. Het accent ligt daarbij op de samenwerking en minder op de vraag wie welke feitelijke handelingen heeft verricht. In de praktijk is een belangrijke vraag wanneer de samenwerking zo nauw en bewust is geweest dat van medeplegen mag worden gesproken. Die vraag laat zich niet in algemene zin beantwoorden, maar vergt een beoordeling van de concrete omstandigheden van het geval.²⁴ Het is in ieder geval van belang dat de verweten bijdrage aan de overtreding van voldoende gewicht is.²⁵ Eveneens zal de bijdrage van de medepleger in de regel worden geleverd tijdens het begaan van de overtreding, in de vorm van een gezamenlijke uitvoering van het feit.

De feitelijke uitvoering van de beleggingsdienstverlening – het beheren van individueel vermogen – ligt bij Proton. Via de samenwerking met DL&P wordt die dienstverlening gericht aan in Nederland gevestigde consumenten. DL&P biedt het handelsalgoritme aan op basis waarvan Proton (conform de door de klant via DL&P gegeven opdracht) het beheer voert over het vermogen van Nederlandse klanten die via DL&P bij Proton zijn aangebracht. De AFM is van oordeel dat DL&P is aan te merken als medepleger, omdat er sprake is van een nauwe en bewuste samenwerking. Deze nauwe en bewuste samenwerking volgt uit het feit dat DL&P Nederlandse consumenten benadert met een aanbod om te handelen in forex en voor de consumenten die ingaan op dit aanbod een beleggingsrekening wordt geopend bij Proton zonder dat zij daartoe daadwerkelijk een vrije keuze krijgen. Op die beleggingsrekening wordt het handelsalgoritme van DL&P geïntegreerd. Dat hieraan een nauwe en bewuste samenwerking ten grondslag ligt blijkt verder uit een verklaring van DL&P dat zij de werking van het algoritme bij meerdere brokers heeft getest en dat, nadat bleek dat hij het beste presteert bij Proton, zij een mondelinge overeenkomst met Proton is aangegaan waarin is bepaald dat Proton klanten die via DL&P zijn aangebracht een maandelijkse bonus toekent op hun rekening.²⁶ Dit blijkt ook uit de welkomste-mail die klanten ontvangen waarin wordt gezegd: *“Elke maand na betalen van u lidmaatschap krijgt u van Proton Capital Markets, een bonus van €49.95 op u*

²³ CBb 30 januari 2017, ECLI:NL:CBB:2017:30, *Gst. 2017/86*, r.o. 5.3.1.

²⁴ HR 2 december 2014, ECLI:NL:HR:2014:3474, *NJ 2015/390*, m.nt. P.A.M. Mevis, r.o. 3.1.

²⁵ *Idem*, r.o. 3.2.1.

²⁶ De AFM heeft DL&P op 23 december 2021 gevraagd om een nadere toelichting op de samenwerking met Proton. Ter onderbouwing hiervan heeft de AFM verzocht om een afschrift van de samenwerkingsovereenkomst met Proton en van eventuele andere stukken waaruit de met Proton gemaakte afspraken blijken. In haar reactie van 5 januari 2022 heeft DL&P deze gegevens niet aangeleverd. Zij stelde: *“De leeuwen en partners mag en kan niet zonder toestemming dit zonder meer delen met derden.”* In antwoord op het rappel informatieverzoek van 17 januari 2022 stelde zij vervolgens op 20 januari 2022 dat er geen sprake is van een schriftelijke overeenkomst maar enkel van een mondelinge overeenkomst.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	35 van 48

account bij Proton Capital Markets gestort". Daarnaast blijkt de nauwe en bewuste samenwerking uit de Nederlandstalige e-mail die klanten van DL&P ontvangen van Proton waarin zij worden gewezen op het gewijzigde rekeningnummer van Proton en waarin (ook) de contactgegevens van DL&P worden genoemd. Op deze e-mail staat zowel het logo van DL&P als Proton afgebeeld. Tot slot blijkt uit de gespreksopname van oktober 2021 dat expliciet wordt benoemd dat Proton de 'beleggingsbank' is van de klant en de klant een overeenkomst is aangegaan met Proton én DL&P.

DL&P levert een voldoende substantiële bijdrage aan de overtreding. DL&P is een bewuste samenwerking aangegaan met Proton die eruit bestaat dat DL&P Nederlandse klanten benadert met het aanbod om gebruik te maken van het handelsalgoritme van DL&P en deze klanten aanbrengt bij Proton, waarbij Proton een bonus toekent op de rekeningen van deze klanten. Vervolgens worden op deze rekeningen door Proton de individuele vermogens van deze klanten beheerd. De bijdrage van DL&P is derhalve gelegen in het mede begaan van de overtreding en maakt de beleggingsdienstverlening aan deze klanten door Proton mogelijk. Aldus is de bijdrage van DL&P van voldoende gewicht om te kunnen spreken van het medeplegen van de overtreding van de vergunningplicht als bedoeld in artikel 2:96, eerste lid, Wft.

3. Zienswijze van DL&P en de reactie van de AFM daarop

De AFM heeft op 28 maart 2022 een Zienswijze ontvangen van DL&P. Hieronder geeft de AFM een samenvatting van de voor dit Besluit relevante overwegingen uit de Zienswijze alsmede de reactie van de AFM hierop.

3.1 DL&P verleent geen beleggingsdiensten

DL&P stelt in de Zienswijze dat zij geen beleggingsdiensten verleent. DL&P biedt naar eigen zeggen (enkel) een platform aan waarbij voor een vast bedrag per maand gebruik kan worden gemaakt van een trading robot. Er wordt aldus niets in beheer genomen.²⁷ Klanten zijn naar zeggen van DL&P zelf verantwoordelijk voor het account inzake de beleggingen/trades op andere platformen zoals Proton of plus 500.²⁸ DL&P stelt voorts (onder 'Juridisch kader') dat het vermogen enkel door de klant zelf wordt beheerd. De klant bepaalt wanneer er wordt in- en uitgestapt, hoeveel geld er wordt ingelegd etc.²⁹ Er is op geen enkele manier sprake van advies of iets in die richting ten aanzien van klanten van DL&P. Derhalve kan (ook) niet gesproken worden van het beroepsmatig adviseren van potentiële beleggers door DL&P.³⁰ DL&P kan naar eigen zeggen niet worden gezien als beleggingsbank of broker omdat bij haar geen beleggingsrekening kan

²⁷ Randnummer 12 van de Zienswijze.

²⁸ Randnummer 14 van de Zienswijze.

²⁹ Randnummer 25 van de Zienswijze

³⁰ Randnummer 26 van de Zienswijze

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	36 van 48

worden geopend. DL&P spreekt van een vorm van zelfbelegging waarbij de klant zelf beslist wat hij doet en een broker de opdrachten uitvoert die de klant zelf kiest.³¹

Reactie AFM:

Ten aanzien van de stellingen van DL&P dat zij geen beleggingsadvies verleent en niet kan worden aangemerkt als beleggingsbank of broker, merkt de AFM het volgende op. Deze stellingen kunnen niet leiden tot een ander oordeel, nu de gedraging die DL&P wordt verweten van andere orde is. Het verwijt dat DL&P wordt gemaakt, is dat zij zich schuldig heeft gemaakt aan het medeplegen van het illegaal individueel vermogensbeheer door Proton, doordat zij Nederlandse klanten benadert met het aanbod om gebruik te maken van haar handelsalgoritme en deze klanten vervolgens aanbrengt bij Proton door het openen van een beleggingsrekening aldaar.

Voor zover DL&P bedoelt te stellen dat van medeplegen van overtreding van artikel 2:96 Wft geen sprake is, omdat in het algeheel geen sprake is van individueel vermogensbeheer, overweegt de AFM het volgende. Zoals de AFM in het Voornemen en hiervoor (in paragraaf 2.1.3) heeft toegelicht, is sprake van individueel vermogensbeheer wanneer een beleggingsonderneming op discretionaire basis beheer voert over het vermogen van de cliënt. Zoals uit de feiten en bevindingen blijkt, oefent Proton op discretionaire basis het beheer over het vermogen van de klanten, door zonder enige tussenkomst van de klant, transacties in financiële instrumenten uit te voeren voor rekening van de klant. De discretie komt tot uitdrukking doordat Proton automatisch handelssignalen uitvoert die gegenereerd worden door het door DL&P aangeboden handelsalgoritme. De beslissing ten aanzien van individuele transacties ligt gelet op het voorgaande evenwel niet bij de klant, maar bij Proton. Naar het oordeel van de AFM is van 'zelfbelegging' door de klant dan ook geenszins sprake. Dat de klant zelf bepaalt hoeveel geld zij inlegt en wanneer zij de overeenkomst tot opdracht beëindigt, doet er niet aan af dat de individuele beleggingsbeslissing niet bij de klant ligt. De stellingen van DL&P kunnen dan ook niet leiden tot een ander oordeel.

3.2 Geen sprake van 'effect' en dus 'financieel instrument'³²

DL&P stelt in haar Zienswijze dat *"de activiteiten van De Leeuwen & Partners B.V. niet kwalificeren als effect en dus als financieel instrument in de zin van de Wft"*.

Reactie AFM:

Voor zover DL&P stelt dat valutaderivatoren niet kwalificeren als 'effect' als bedoeld in artikel 1:1 Wft is dat juist. Dat laat echter onverlet dat de gedragingen van Proton tot een overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft leiden en DL&P zich schuldig heeft gemaakt aan het medeplegen daarvan. Immers, zoals uit het Voornemen blijkt en hiervoor (in paragraaf 2.1.2) is toegelicht, heeft de AFM haar oordeel dat sprake is van individueel vermogensbeheer gebaseerd op de vaststelling dat Proton op discretionaire basis beheer voert over het vermogen van beleggers door transacties uit te voeren in financiële instrumenten (te weten

³¹ Randnummer 32 van de Zienswijze

³² Randnummer 37 van de Zienswijze.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	37 van 48

valutaderivaten en/of CFD's). Valutaderivaten en CFD's kwalificeren als een 'financieel instrument' als bedoeld in respectievelijk artikel 1:1, definitie 'financieel instrument', onder d en i Wft.

3.3 Keuzevrijheid klanten bij het kiezen van een broker³³

DL&P voert aan dat de handelwijze van Proton niet voor rekening van DL&P kan komen. DL&P staat naar eigen zeggen geheel buiten hoe en waar de trading robot wordt gebruikt. Klanten kunnen volgens DL&P zelf kiezen bij welke broker de robot wordt ingezet. Als klanten van DL&P kiezen voor Proton, dan ontvangen zij evenwel een bonus van Proton. Inzake de Melding van 19 februari 2022 stelt DL&P dat hetgeen door de klant naar voren wordt gebracht niet juist is. Het openen van een rekening valt naar zeggen van DL&P niet onder haar verantwoordelijkheid. Zij draagt enkel zorg voor het handelsalgoritme. Volgens DL&P is het verwijt dat DL&P een rekening bij Proton opent zonder medeweten en toestemming van de klant niet correct: *"Alle klanten wordt duidelijk gemaakt dat er een rekening dient te worden geopend bij een broker. Aldus is het niet verplicht een rekening te openen bij Proton."*

Reactie AFM:

Zoals de AFM in het Voornemen en in dit Besluit reeds uitgebreid heeft toegelicht, is zij van oordeel dat DL&P is aan te merken als medepleger van de overtreding door Proton doordat sprake is van een nauwe en bewuste samenwerking tussen DL&P en Proton.

De AFM benadrukt nogmaals dat uit de feiten en omstandigheden is gebleken dat DL&P Nederlandse consumenten benadert met een aanbod om te handelen in forex. Zodra consumenten ingaan op dit aanbod, wordt een beleggingsrekening geopend bij Proton waarop het handelsalgoritme van DL&P wordt geïntegreerd. Dat er een nauwe en bewuste samenwerking tussen DL&P en Proton bestaat die er volledig op is gericht dat de door DL&P benaderde klanten via Proton gaan beleggen, blijkt onder meer uit de welkomste-mail die klanten ontvangen waarin het volgende staat vermeld: *"Elke maand na betalen van u[w] lidmaatschap krijgt u van Proton Capital Markets, een bonus van €49.95 op u[w] account bij Proton Capital Markets gestort"*. Voorts blijkt dit uit de Nederlandstalige e-mail die klanten van DL&P ontvangen van Proton, waarin zij worden gewezen op het gewijzigde rekeningnummer van Proton en waarin (ook) de contactgegevens van DL&P worden genoemd. Op deze e-mail staat zowel het logo van DL&P als Proton afgebeeld. Tot slot blijkt uit de gespreksopname van oktober 2021 dat expliciet wordt benoemd dat Proton de 'beleggingsbank' is van de klant en de klant een overeenkomst is aangegaan met Proton én DL&P. Overigens heeft DL&P op 17 december 2021 en 20 januari 2022 notabene zelf verklaard dat zij een mondelinge samenwerking heeft gesloten met Proton, waarbij klanten die bij Proton binnenkomen vanuit DL&P, een bonus van Proton ontvangen en dat *"vanuit De Leeuwen & Partners B.V. wel direct een account beschikbaar [wordt] gesteld bij Proton voor de bonussen die dan kunnen worden verkregen."* De enkele, niet onderbouwde stelling van DL&P, dat klanten een mogelijkheid hebben tot het kiezen van een broker doet dan ook niets af aan de vaststelling van de AFM dat er van een keuzemogelijkheid in werkelijkheid

³³ Pagina's 2 en 3 en randnummers 13 tot en met 17 van de Zienswijze.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	38 van 48

geen sprake was. Dit blijkt ook uit het feit dat alle klanten van DL&P een rekening hebben bij Proton en niet bij een andere broker.

3.4 Geen beloning van Proton³⁴

DL&P merkt in haar Zienswijze op dat zij – in weerwil van hetgeen de AFM naar zeggen van DL&P suggereert in het Voornemen – geen beloning in de vorm van provisie ontvangt van Proton. DL&P geeft aan dat er nooit een beloning in welke vorm dan ook is ontvangen van Proton en vraagt zich af hoe de AFM tot deze conclusie is gekomen. DL&P merkt op dat dit niet is onderbouwd door de AFM.

Reactie AFM

Allereerst wenst de AFM te benadrukken dat zij in het Voornemen niet heeft gesuggereerd dat DL&P een beloning in de vorm van een provisie ontvangt van Proton. Alleen al om deze reden kan de stelling van DL&P niet leiden tot een ander oordeel. Volledigheidshalve wijst de AFM er nog op dat het ontvangen van een vergoeding, anders dan DL&P lijkt te suggereren, niet is vereist voor de vaststelling dat sprake is van het medeplegen van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft.

3.5 Besluit is onzorgvuldig tot stand gekomen³⁵

DL&P merkt in haar Zienswijze allereerst op dat de AFM onvoldoende rekening heeft gehouden met de feiten en omstandigheden en dat er onvoldoende aandacht is geschonken aan een correcte belangenafweging. Daarnaast merkt DL&P op dat het besluit van de AFM niet zorgvuldig is voorbereid doordat er geen zorgvuldig onderzoek naar de activiteiten van DL&P heeft plaatsgevonden. DL&P geeft aan dat er feiten en omstandigheden bekend zijn waaruit blijkt dat geen sprake is van overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft of van het medeplegen daarvan. Ten derde is DL&P van mening dat de AFM niet deugdelijk heeft gemotiveerd om welke reden de activiteiten van DL&P onder de reikwijdte van artikel 2:96 Wft vallen en waarom sprake zou zijn van medeplegen. DL&P geeft aan dat er thans feiten bekend zijn die niet zouden moeten leiden tot het voornemen om een last onder dwangsom uit te vaardigen. Tot slot geeft DL&P aan dat zij door het ‘uitvaardigen van de waarschuwing’³⁶ onevenredig hard wordt geraakt.

Reactie AFM

De AFM stelt voorop dat bij de vaststelling van onderhavig besluit zorgvuldig is gehandeld. Er heeft voorafgaand aan het Voornemen een uitgebreid onderzoek plaatsgevonden. De AFM heeft – zo blijkt ook uit het verloop van onderzoek – DL&P meerdere malen om informatie verzocht. Bij brief van 21 maart 2022 heeft zij aan DL&P haar voornemen om een last onder dwangsom op te leggen kenbaar gemaakt. Daarbij is DL&P tevens in de gelegenheid gesteld om haar Zienswijze naar voren te brengen. De AFM heeft hetgeen DL&P naar voren heeft gebracht in de Zienswijze in beschouwing genomen en heeft dit meegenomen in de

³⁴ Pagina 3 van de Zienswijze.

³⁵ Randnummers 40 tot en met 43 van de Zienswijze.

³⁶ De AFM gaat er van uit dat hiermee ‘het opleggen van een last onder dwangsom’ wordt bedoeld.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	39 van 48

afweging van onderhavig Besluit. Daarbij heeft de AFM een concrete belangenafweging gemaakt³⁷, waarbij de AFM rekening heeft gehouden met enerzijds de belangen van DL&P en anderzijds de overige belangen die met het besluit worden gediend. De AFM wenst in dat kader nogmaals te benadrukken dat DL&P zich schuldig heeft gemaakt aan het medeplegen van het verlenen van illegaal individueel vermogensbeheer. DL&P heeft een substantiële bijdrage geleverd aan overtreding van een centrale verbodsbepaling. Het systeem van vergunningen vormt een belangrijke pijler van het financieel toezicht (van de AFM). De vergunningplicht en de daaraan verbonden doorlopende eisen maken onderdeel uit van een wettelijk systeem dat de belangen van consumenten en de integriteit van de financiële markten in algemene zin beoogt te beschermen. Overtreding van de vergunningplicht is een ernstige overtreding en het medeplegen daarvan kan het vertrouwen in de financiële markten schaden. In het licht van voorgaande overtreding ziet de AFM geen aanleiding voor de conclusie dat het belang van DL&P om niet over te gaan tot het opleggen van een last onder dwangsom dient te prevaleren.

In tegenstelling tot DL&P is de AFM van mening dat zij in paragraaf 2 van het Voornemen – en opnieuw in dit Besluit – uitgebreid en zorgvuldig heeft gemotiveerd dat de activiteiten van Proton onder de reikwijdte van artikel 2:96 Wft vallen en waarom sprake is van het medeplegen van de overtreding door DL&P.

3.6 Openbaarmaking is onevenredig³⁸

DL&P geeft in haar Zienswijze aan dat de reputatie van DL&P op het spel staat en dat publicatie van de last onder dwangsom enorme schade zal toebrengen aan (de activiteiten van) DL&P en haar medewerkers doordat potentiële klanten niet langer geneigd zullen zijn een overeenkomst met DL&P aan te gaan terwijl daar geen enkele aanleiding toe is.

Reactie AFM

Met betrekking tot de openbaarmaking is de AFM verplicht om een last onder dwangsom, indien een dwangsom is verbeurd, zo spoedig mogelijk openbaar te maken. De AFM heeft reeds bij het Voornemen en ook nu bij het onderhavig besluit getoetst of DL&P hierdoor in onevenredige mate schade zou worden berokkend.³⁹ In dat geval kan de publicatie worden uitgesteld of anoniem plaatsvinden. Volgens de AFM is hiervan echter geen sprake. Publicatie dient het maatschappelijk belang om de markt te informeren of te waarschuwen. Er kan niet worden vastgesteld dat in dit geval sprake is van een individuele, bijzondere situatie, waarbij de door DL&P als gevolg van de publicatie te verwachten schade zodanig uitzonderlijk is, dat het belang van de bescherming van de markt daarvoor moet wijken. Daarnaast is de eventuele reputatieschade die DL&P als gevolg van openbaarmaking kan lijden, volgens vaste rechtspraak geen zelfstandige grond om van openbaarmaking af te zien. Gezien de ernst van de overtreding is de AFM van oordeel dat in dit verband ook niet van directe en niet-anonieme publicatie kan worden afgezien. Daarbij

³⁷ De AFM verwijst hiervoor naar paragraaf 4 van dit Besluit.

³⁸ Randnummer 40 van de Zienswijze.

³⁹ De AFM verwijst hiervoor naar paragraaf 6.1 van dit Besluit.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	40 van 48

komt dat eventuele schade door de openbaarmaking veeleer valt toe te schrijven aan het medeplegen van de overtreding van de norm door DL&P, dan aan de genoemde openbaarmaking.

3.7 Voorgestelde aanpassingen door DL&P⁴⁰

In haar Zienswijze stelt DL&P – hoewel zij daartoe naar eigen zeggen niet verplicht is – haar werkwijze op onderdelen aan te zullen passen om geschillen met de AFM in de toekomst te voorkomen. DL&P is daarbij voornemens om:

- de samenwerking met [...] te wijzigen en zo nodig stop te zetten;
- een compliance officer in dienst te nemen;
- in haar communicatie de samenwerking met Proton te verduidelijken, zodat geen misverstanden kunnen ontstaan dat de keuze voor Proton bij de klanten wordt neergelegd;
- een samenwerking aan te gaan met een broker met een Europese licentie.

Tot slot merkt DL&P op dat zij ervoor openstaat om onderhavig geschil met de AFM onderling te regelen en ook om voorwaarden opgelegd te krijgen.

Reactie AFM

De AFM ziet in de door DL&P in haar Zienswijze voorgestelde aanpassingen om haar werkwijze te verbeteren geen aanleiding om af te zien van het opleggen van een last onder dwangsom. De AFM heeft in het Voornemen, en in dit Besluit, uitvoerig gemotiveerd waarom de AFM van oordeel is dat DL&P medepleger is van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft door Proton. De AFM is van oordeel dat sprake is van een ernstige overtreding. Ook heeft de AFM in de formulering van de last duidelijk beschreven waaraan DL&P dient te voldoen om de overtreding, te weten het illegaal verlenen van beleggingsdiensten in Nederland, te beëindigen. De door DL&P voorgestelde maatregelen, waarvan overigens niet nader is geconcretiseerd binnen welke termijn en op welke wijze DL&P hier uitvoering aan wil geven, zijn bovendien nog niet getroffen. Er is aldus nog steeds sprake van een doorlopende overtreding. Alleen al deze omstandigheid rechtvaardigt het opleggen van een last onder dwangsom. In aanvulling daarop merkt de AFM op dat op basis van hetgeen DL&P in haar Zienswijze stelt, de voorgestelde maatregelen er niet toe zullen leiden dat DL&P het medeplegen van het illegaal beheren van individuele vermogens door Proton ook daadwerkelijk beëindigt. DL&P geeft enerzijds aan voornemens te zijn een samenwerking aan te gaan met een broker met een Europese licentie. De AFM ziet dat voornemen als een stap in de goede richting. Anderzijds zegt DL&P de samenwerking met Proton te zullen verduidelijken in haar communicatie om 'misverstanden te voorkomen'. Hieruit leidt de AFM af dat DL&P voornemens is om de samenwerking met Proton op dezelfde wijze voort te zetten waardoor het medeplegen van het illegaal vermogensbeheer door Proton niet wordt beëindigd. Gelet hierop ziet de AFM geen aanleiding om af te zien van het opleggen van een last onder dwangsom en om te trachten de door de AFM vastgestelde overtreding door middel van informeel traject te beëindigen.

⁴⁰ Pagina's 2 tot en met 4 van de Zienswijze.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	41 van 48

3.8 Conclusie

Gelet op het voorgaande concludeert de AFM dat de Zienswijze geen aanleiding vormt om te komen tot aanpassing van haar besluitvorming.

4. Belangenafweging

Bij de besluitvorming houdt de AFM rekening met de relevante belangen die door het besluit kunnen worden geraakt. Deze belangen zien enerzijds op het belang van DL&P om geen last onder dwangsom opgelegd te krijgen en anderzijds op de belangen die de toepasselijke wet- en regelgeving beoogt te beschermen. Gezien de ernst en het doorlopende karakter van de geconstateerde overtreding acht de AFM het noodzakelijk om DL&P een last onder dwangsom op te leggen om ervoor te zorgen dat DL&P de overtredingen van artikel 2:96 Wft beëindigt.

Uit vaste rechtspraak (zie bijvoorbeeld ECLI:NL:CBB:2014:133) volgt dat slechts onder bijzondere omstandigheden van de AFM mag worden verlangd dat zij afziet van haar bevoegdheid om handhavend op te treden. De AFM heeft niet kunnen vaststellen dat er in onderhavig geval van dergelijke bijzondere omstandigheden sprake is. De AFM heeft bij de voorbereiding van dit Besluit de nodige kennis omtrent de relevante feiten en de af te wegen belangen vergaard en heeft de rechtstreeks bij dit Besluit betrokken belangen afgewogen. In deze belangenafweging kent de AFM grote betekenis toe aan het feit dat artikel 2:96 Wft onder meer gericht is op de bescherming van de belangen van consumenten, het maatschappelijk vertrouwen in de financiële markten en het behouden van een gelijk speelveld. Hiertegenover staat dat het opleggen van een last onder dwangsom aan DL&P als medepleger van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft mogelijk de belangen van DL&P schade kan toebrengen. Dit kan in het bijzonder het geval zijn bij openbaarmaking van het besluit door de AFM (zie paragraaf 6).

De AFM kent echter grotere betekenis toe aan de belangen van consumenten en het maatschappelijk vertrouwen in de financiële markten. Nu Proton beleggingsdiensten in Nederland verleent zonder dat Proton een vergunning van de AFM heeft, kan het publiek er niet op vertrouwen dat de regels ten aanzien van het voeren van een integere en beheerste bedrijfsvoering en de bij een vergunning horende zorgplicht jegens klanten worden nageleefd. Bovendien kan het publiek er niet op vertrouwen dat het beleid van Proton wordt bepaald door personen die geschikt zijn en van wie de betrouwbaarheid buiten twijfel staat. In het kader van het behouden van een gelijk speelveld acht de AFM het verder van belang dat andere beleggingsondernemingen wel beschikken over een vergunning van de AFM. De AFM kent daarnaast groot gewicht toe aan het feit dat Proton in strijd met artikel 2:96 Wft beleggingsdiensten verleent in Nederland en dat dit een doorlopend karakter heeft. Een overtreding van een verbodsbepaling uit de Wft is een ernstige overtreding en schaadt per definitie de belangen van beleggers en andere marktdeelnemers, het gelijk speelveld en het adequaat functioneren van de financiële markten. DL&P levert een gewichtige bijdrage aan deze overtreding door Proton doordat zij samenwerkt met Proton, en Nederlandse klanten benadert met het aanbod om gebruik te maken van het algoritme van DL&P om vervolgens voor deze

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	42 van 48

klanten een beleggingsrekening te openen bij Proton. Gelet op het bovenstaande kiest de AFM ervoor om deze belangen zwaarder te laten wegen dan de belangen van DL&P.

De AFM acht het opleggen van een last onder dwangsom in dit geval passend en geboden.

5. Last onder dwangsom

Op grond van het vorenstaande legt de AFM aan DL&P een last onder dwangsom op wegens het medeplegen van overtreding van artikel 2:96, eerste lid Wft. De last strekt ertoe dat:

- DL&P binnen vijf werkdagen na dagtekening van het besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom het medeplegen van de overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft staakt totdat aan de toepasselijke wet- en regelgeving wordt voldaan. Dit betekent dat DL&P het benaderen van Nederlandse klanten met het aanbod om gebruik te maken van het algoritme van DL&P en het vervolgens openen van een beleggingsrekening voor deze klanten bij Proton, waardoor sprake is van individueel vermogensbeheer in Nederland, dient te staken totdat is voldaan aan de toepasselijke wet- en regelgeving.
- DL&P dient op de eerstvolgende werkdag nadat zij het benaderen van en vervolgens openen van een beleggingsrekening voor Nederlandse klanten bij Proton heeft gestaakt, aan de AFM schriftelijke bewijsstukken te overleggen waaruit blijkt dat zij deze activiteiten heeft gestaakt totdat is voldaan aan de toepasselijke wet- en regelgeving.

De dwangsom zal € 5.000 (zegge: vijfduizend euro) bedragen voor iedere kalenderdag of gedeelte daarvan na de genoemde begunstigingstermijn van vijf werkdagen dat DL&P niet voldoet aan genoemde last, met 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 het geschonden belang, het met de overtreding genoten financiële voordeel en de beoogde werking van de last onder dwangsom. Indien DL&P binnen de begunstigingstermijn van vijf werkdagen niet of niet volledig voldoet aan de last onder dwangsom, zal de dwangsom van rechtswege verbeuren. Het maken van bezwaar schorst de werking van de beschikking niet.

Als de dwangsom van rechtswege is verbeurd, moet zij op grond van artikel 5:33 Awb binnen zes weken worden betaald. Daarna brengt de AFM wettelijke rente in rekening. De betaling vindt plaats door het totaalbedrag van de verbeurde dwangsom over te maken naar de AFM op rekeningnummer NL54 RABO 0309 4802 99 (Rabobank Amsterdam, BIC code: RABONL2U) onder vermelding van “De Leeuwen & Partners B.V.” en het kenmerk van deze brief. De AFM kan besluiten om een verbeurde dwangsom bij DL&P in te vorderen en zal dan ook de eventuele aanmanings- en invorderingskosten in rekening brengen.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 43 van 48

6. Openbaarmaking van de last bij verbeurde dwangsom

Als één of meer dwangsommen verbeuren, moet de AFM het besluit tot het opleggen van de last onder dwangsom zo spoedig mogelijk openbaar maken, maar niet eerder dan vijf werkdagen nadat het Besluit aan DL&P is toegestuurd.⁴¹ Daarnaast moet de AFM, als een dwangsom is verbeurd, zo spoedig mogelijk de indiening van een bezwaar tegen de last onder dwangsom openbaar maken.⁴²

Voor de volledigheid verwijst de AFM naar paragraaf 6.3, waarin overige publicatiemomenten (die in dit besluit niet aan de orde zijn) worden benoemd.

6.1 Uitzonderingsmogelijkheden

De wetgever heeft het openbaar maken van lasten onder dwangsom, als een dwangsom is verbeurd, verplicht, gezien:

- het belang van het publiek om zo ruim mogelijk kennis te kunnen nemen van het optreden van de toezichthouders en de gronden daarvoor,
- het belang van andere instellingen die onder toezicht staan, zodat zij weten welke gedragingen kunnen leiden tot handhaving en meer inzicht krijgen in de invulling die de toezichthouder aan bepaalde normen geeft,
- het belang van personen die door de inbreuk schade hebben geleden, zodat zij eventueel hun rechten jegens de overtreder geldend kunnen maken, en
- het belang van een ontmoedigend effect op andere personen en ondernemingen onder toezicht om overtredingen te begaan.⁴³

Onder bepaalde omstandigheden dient de openbaarmaking op grond van artikel 1:98, eerste lid, Wft uitgesteld te worden of anoniem plaats te vinden. Dit is het geval voor zover:

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

Als de AFM concludeert dat er aanleiding is voor een uitgestelde of anonieme publicatie, dient zij vervolgens te beoordelen of zelfs een uitgestelde of anonieme publicatie onevenredig zou zijn gezien de

⁴¹ Zie de artikelen 1:97, vierde lid, Wft en 1:99, eerste lid, Wft.

⁴² Dit volgt uit artikel 1:97, vijfde lid, Wft.

⁴³ Vergelijk *Kamerstukken II*, 2015-2016, 34 455, nr. 3 p. 11-12 en *Kamerstukken II*, 2005-2006, 29 708, nr. 19, p. 301-303, p. 420-421, nr. 20, p. 30 en nr. 39, p. 8-10.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	44 van 48

geringe ernst van de overtreding, of dat een uitgestelde of anonieme publicatie de stabiliteit van het financiële stelsel in gevaar zou brengen. Als daar sprake van is, blijft op grond van artikel 1:98, tweede lid, Wft de openbaarmaking achterwege.

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

De beoogde publicatie is getoetst aan de feiten en omstandigheden die op dit moment bij de AFM bekend zijn. Op basis van deze feiten en omstandigheden kan de AFM niet vaststellen dat DL&P of eventuele andere betrokken partijen door directe en niet-anonieme openbaarmaking in onevenredige mate schade zou worden berokkend. Publicatie dient het maatschappelijk belang om de markt te informeren of te waarschuwen. Het informeren of waarschuwen is in dit geval van belang om de markt te informeren over DL&P en de door haar begane overtreding in verband met de mogelijkheid van een civiele claim alsook om consumenten te waarschuwen tegen DL&P. Daarnaast gaat van de publicatie een preventieve werking uit, aangezien andere instellingen meer inzicht krijgen in welke gedragingen kunnen leiden tot handhaving en in de invulling die de AFM aan bepaalde normen geeft. Er kan niet worden vastgesteld dat in dit geval sprake is van een individuele, bijzondere situatie, waarbij de door DL&P of eventuele andere betrokken partijen als gevolg van de publicatie te verwachten schade zodanig uitzonderlijk is, dat het belang van de bescherming van de markt daarvoor moet wijken.⁴⁴ Daarbij komt dat eventuele schade door de openbaarmaking veeleer valt toe te schrijven aan de overtreding van de norm door DL&P, dan aan de genoemde openbaarmaking.

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

6.2 Wat publiceert de AFM?

Als er één of meer dwangsommen verbeuren, publiceert de AFM de last door de volledige tekst van het lastbesluit (met uitzondering van vertrouwelijke informatie) op haar website te plaatsen, onder begeleiding van onderstaand persbericht. Van het persbericht kan een Engelse vertaling worden opgenomen. Ook wordt een bericht over de last opgenomen in de periodieke AFM-nieuwsbrieven (consumenten/professionals), wordt een bericht op Twitter geplaatst⁴⁵ en wordt gebruik gemaakt van een

⁴⁴ Zie bijvoorbeeld Rb Rotterdam 24 juli 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:6173; Rb Rotterdam 3 december 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:8759 en Rb Rotterdam 24 december 2015, ECLI:NL:RBROT:2015:9420.

⁴⁵ Het bericht op Twitter zal bestaan uit de kop van het persbericht en een link naar het persbericht op de website van de AFM.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	45 van 48

RSS-feed⁴⁶ en een news-alert⁴⁷. Bij het persbericht zal een hyperlink worden opgenomen naar een eventuele uitspraak van de Voorzieningenrechter van de rechtbank op rechtspraak.nl. De volgende basistekst wordt in het te publiceren persbericht opgenomen:

“Last onder dwangsom voor Proton Capital Markets Limited en De Leeuwen & Partners B.V.

De Autoriteit Financiële Markten (AFM) heeft op <DATUM LOD> een last onder dwangsom opgelegd aan Proton Capital Markets Limited (Proton) en aan De Leeuwen & Partners B.V. (DL&P). De maatregel aan Proton is opgelegd omdat Proton beleggingsdiensten verleent in Nederland zonder dat zij beschikt over de daartoe benodigde vergunning. Dat is een overtreding van artikel 2:96, eerste lid, Wft. De maatregel aan DL&P is opgelegd omdat DL&P medepleger is van deze overtreding door Proton.

Overtreding vergunningplicht beleggingsdiensten

DL&P benadert ongevraagd telefonisch Nederlandse consumenten met het aanbod om gebruik te maken van een handelsalgoritme dat automatisch voor rekening van klanten handelt in valutaderivaten. Voor deze klanten wordt een rekening geopend bij Proton, waarop Proton voor rekening van deze klanten zonder hun tussenkomst automatisch transacties uitvoert of laat uitvoeren in financiële instrumenten. Door de samenwerking met DL&P verleent Proton beleggingsdiensten aan in Nederland gevestigde klanten. Hiervoor is een vergunning in Nederland vereist, namelijk voor het beheren van individuele vermogens. DL&P levert een gewichtige bijdrage aan de overtreding door Proton en is daarmee medepleger.

Activiteiten niet tijdig gestaakt

Proton en DL&P hebben het respectievelijk illegaal verlenen van beleggingsdiensten in Nederland en het medeplegen hieraan niet binnen de gestelde termijn gestaakt. Sinds <VERVALDATUM> zijn Proton en DL&P daarom verplicht de dwangsom te betalen. Proton en DL&P dienen nog steeds te voldoen aan de last van de AFM om de overtreding te staken. Iedere dag dat Proton en DL&P niet aan de opgelegde last voldoen, loopt de dwangsom aan elk van beiden 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 de onderneming/persoon haar verboden gedraging(en) te doen beëindigen tot het moment dat aan de toepasselijke regelgeving is voldaan.

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

⁴⁶ Een RSS-feed is een automatische melding van aanpassingen op de website.

⁴⁷ Persbureaus en andere personen die zich hebben geabonneerd, ontvangen persberichten van de AFM via zogenaamde ‘news-alerts’.

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 46 van 48

De volledige beschikking kunt u hiernaast in pdf-formaat downloaden. Uit dit persbericht blijkt niet of er bezwaar of beroep tegen de maatregel is ingesteld. Bekijk hiernaast de actuele stand van zaken.

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.

Middels een link naast het persbericht wordt een pdf-bestand geopend met onderstaande weergave van de actuele stand van zaken.

Stand van zaken						
Last is opgelegd	Bezwaar		Beroep		Hoger Beroep	
	Ingesteld	Beslissing genomen	Ingesteld	Uitspraak gedaan	Ingesteld	Uitspraak gedaan
[datum]	[datum]					

Voor de volledigheid merkt de AFM op dat het pdf-bestand met de actuele stand ook zelfstandig is te vinden via de zoekmachine op de website van de AFM. Als u bezwaar maakt tegen de eventuele last onder dwangsom, zal de AFM dat bekendmaken door in het pdf-bestand ook de datum op te nemen waarop het bezwaarschrift is ontvangen.

In het openbaar te maken besluit worden eventuele vertrouwelijke gegevens verwijderd. Het gaat hierbij om de in deze brief grijs gemarkeerde gegevens. 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 binnen een termijn van **vijf werkdagen** na dagtekening van deze brief aan de AFM kenbaar maken.

Datum	26 april 2022
Ons kenmerk	[...]
Pagina	47 van 48

Publicatie vindt niet eerder plaats dan nadat vijf werkdagen zijn verstreken na de dag waarop het lastbesluit aan DL&P bekend is gemaakt⁴⁸, en er een of meer dwangsommen zijn verbeurd. De publicatie wordt opgeschort als DL&P verzoekt om een voorlopige voorziening als bedoeld in artikel 8:81 Awb. Publicatie wordt dan in elk geval opgeschort, totdat de voorzieningenrechter een uitspraak heeft gedaan of totdat het verzoek is ingetrokken. Als DL&P om een voorlopige voorziening vraagt, verzoekt de AFM dit per e-mail ([...] en bezwarenbox@afm.nl) door te geven en het verzoek om voorlopige voorziening mee te sturen. Als DL&P hier niet toe overgaat zal de AFM de last openbaar maken op de wijze als hiervoor toegelicht.

6.3 Nadere publicatiemomenten

De AFM is op grond van artikel 1:97, vijfde lid, Wft verplicht om zo spoedig mogelijk inzicht te geven in de actuele stand van de procedure. De AFM dient de uitkomst van een bezwaarprocedure bekend te maken, alsmede dat (hoger) beroep is ingesteld en de uitkomst daarvan, tenzij het besluit op grond van artikel 1:98 Wft niet openbaar is gemaakt.

Voorts dient de AFM dit besluit ook te publiceren als er geen dwangsommen verbeuren, en het onherroepelijk is geworden (als er geen bezwaar, beroep of hoger beroep wordt ingesteld, en als het besluit in hoger beroep in stand blijft).

Deze brief ziet niet op de in deze paragraaf genoemde publicaties. U zult in een later stadium over deze nadere publicaties worden geïnformeerd.

⁴⁸ Dit laat onverlet de mogelijkheid van de AFM om onverwijld over te gaan tot openbaarmaking, als de bescherming van de belangen die de Wft beoogt te beschermen geen uitstel toelaat (zie artikel 1:99, derde lid, Wft).

Datum 26 april 2022
Ons kenmerk [...]
Pagina 48 van 48

7. Rechtsgangverwijzing

Iedere belanghebbende kan tegen dit besluit 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 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 e-mailadressen wordt verzonden dan het hier genoemde, is één van die eisen. De AFM zal het bezwaarschrift alleen inhoudelijk in behandeling nemen als aan bedoelde eisen is voldaan. Een tegen dit besluit ingediend bezwaarschrift schorst de werking van dit besluit niet.

Als u nog vragen heeft, kunt u contact opnemen met [...] op telefoonnummer [...].

Hoogachtend,
Autoriteit Financiële Markten

[Was getekend]

[...]

[...]

[...]

[Was getekend]

[...]

[...]