

Q&A: vrijstellingsregeling prospectusplicht

Februari 2020

Inleiding

Er gelden aanvullende voorwaarden voor de €5 miljoen-vrijstelling van de prospectusplicht. Aanbiedingen die onder deze vrijstelling worden gedaan moeten vooraf worden gemeld bij de AFM. Ook zijn aanbieders verplicht gegevens te verstrekken aan de beleggers door middel van een informatiedocument dat in de bijlage van de vrijstellingsregeling is opgenomen. Het informatiedocument helpt beleggers om de kosten, risico's en het rendement van de belegging beter te begrijpen.

Waarom zijn een meldingsplicht en informatiedocument nodig bij het verhogen van de vrijstellingsgrens?

In de afgelopen jaren hebben zich incidenten voorgedaan waarbij malafide partijen aanbiedingen hebben gedaan waarvan de totale waarde net onder de vrijstellingsgrens bleef, waardoor zij zich aan het Wft toezicht van de AFM konden onttrekken. De Wet handhaving consumentenbescherming (Whc) is overigens wel van toepassing op vrijgestelde aanbiedingen. Dit soort incidenten leidt niet alleen tot schade bij de betrokken beleggers, maar schaadt ook het vertrouwen in de overige aanbieders van effecten die gebruik maken van de vrijstelling. Een verhoging van de vrijstellingsgrens zonder additionele waarborgen zou deze schade verder kunnen vergroten en is daarom onwenselijk. De wetgever heeft daarom besloten om de vrijstellingsgrens te verhogen naar € 5 miljoen onder gelijktijdige invoering van een meldplicht en minimuminformatievereisten. Door de meldplicht krijgt de AFM beter zicht op de aanbiedingen die onder deze vrijstelling worden gedaan. Het informatiedocument helpt beleggers kosten, risico's en het rendement van de belegging beter te begrijpen en hen het effect met andere effecten te laten vergelijken.

Hoe werkt het meldformulier?

Vanaf februari 2020 is er een nieuw meldformulier beschikbaar voor het melden van vrijgestelde aanbiedingen van effecten. U kunt het meldformulier in PDF-formaat downloaden en opsturen vanaf de website van de AFM website.

Vanaf wanneer moet u melden?

Alle aanbiedingen van effecten die op of na 1 oktober 2017 zijn gestart en die gedaan worden onder de €5 miljoen-vrijstelling, moeten voorafgaand aan het starten van de aanbieding zijn gemeld bij de AFM. Ook moet voor het starten van de aanbieding het informatiedocument zijn verstrekt aan de beleggers.

Voor alle aanbiedingen onder de €2,5 miljoen-vrijstelling die vóór 1 oktober 2017 zijn gestart gelden de nieuwe voorwaarden dus niet. Dit betekent dat de aanbiedingen die vóór 1 oktober 2017 zijn gestart niet alsnog bij de AFM hoeven te worden gemeld en dat ook het informatiedocument niet alsnog moet worden verstrekt.

Aanbiedingen die vóór 1 oktober 2017 onder de €2,5 miljoen-vrijstelling zijn gestart en op of na 1 oktober 2017 worden verhoogd om van de verhoogde vrijstellingsgrens gebruik te maken, gelden als nieuwe aanbieding. In dat geval moet aan de nieuwe voorwaarden worden voldaan. Voorafgaand aan de verhoging van de aanbieding moet de aanbieding bij de AFM zijn gemeld en moet het informatiedocument zijn verstrekt.

Wat gebeurt er als u vergeten bent te melden?

Als u uw vrijgestelde aanbieding niet vooraf heeft gemeld bij de AFM voldoet u niet aan de voorwaarden voor het gebruik van de vrijstellingsregeling van de prospectusplicht. Dit betekent dat u in overtreding bent van artikel 3 lid 1 van de Prospectusverordening. U moet zo spoedig mogelijk alsnog bij de AFM melding doen van uw aanbieding.

Zijn er kosten verbonden aan het melden?

Er zijn geen kosten verbonden aan het melden van de vrijgestelde aanbieding.

Hoe en wat moet u precies melden?

Verzamel daarom eerst de benodigde gegevens. Verplichte velden zijn gemarkeerd met een asterisk.

U moet in het meldformulier onder meer de volgende informatie invullen:

- de naam en het adres van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is en de naam, het e-mailadres en het telefoonnummer van de contactpersoon van de uitgevende instelling of aanbieder
- indien van toepassing: het nummer van inschrijving in het handelsregister van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is
- de datum van oprichting van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is
- de namen, geboortedata en geboorteplaatsen van de bestuurders van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is
- de namen van de aandeelhouders van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is
- de website van de uitgevende instelling en de aanbieder indien de uitgevende instelling niet tevens de aanbieder is aanbieder en, indien van toepassing, de website van de aanbieder
- de maximale omvang van de aanbieding in euro's
- de aanbiedingsperiode
- de categorie effect
- de besteding van de door beleggers ingelegde gelden.

Moet u het informatiedocument ook aan de AFM verstrekken?

Het informatiedocument moet samen met het meldformulier aan de AFM verstrekt worden.

Welke andere documenten moet u aan de AFM te verstrekken?

Naast het informatiedocument dient op grond van de vrijstellingsregeling ook het aanbiedingsdocument en eventueel reclamemateriaal aan de AFM te worden verstrekt. Hieronder vallen bijvoorbeeld (niet goedgekeurde) prospectussen, informatiememoranda, brochures,

advertenties, banners etc. Al het materiaal dat aan een potentiële belegger verstrekt wordt om hem informatie over de aanbieding van effecten te geven, dient ook aan de AFM te worden verstrekt.

Hoe kunt u inloggen? Wanneer krijgt u inlogcodes?

Inloggen is niet nodig. Het nieuwe meldformulier is vanaf februari 2020 beschikbaar op de website van de AFM.

Hoe moet ik het informatiedocument aan beleggers verstrekken?

De AFM acht het wenselijk dat het informatiedocument via de website van de aanbieder op een duidelijke wijze beschikbaar wordt gesteld aan de beleggers. Voor het andere (reclame)materiaal dat door de aanbieder wordt gebruikt acht de AFM het wenselijk dat de aanbieder de beleggers op het bestaan van het informatiedocument wijst.

Hoe kunt u aantonen dat u het informatiedocument heeft verstrekt?

Als het informatiedocument via de website van de aanbieder op een duidelijke en zichtbare wijze beschikbaar wordt gesteld aan de beleggers, staat in ieder geval vast dat beleggers alle informatie tot zich kunnen nemen.

Moeten beleggingsondernemingen die in de aangeboden effecten adviseren het informatiedocument ook verstrekken?

De verplichting om het informatiedocument aan de beleggers te verstrekken ligt primair bij de aanbieder. Als een beleggingsonderneming adviseert over een vrijgesteld effect dan is het natuurlijk goed als de beleggingsonderneming haar cliënt op het informatiedocument wijst of het informatiedocument aan de cliënt verstrekt.

Bent u verplicht om het informatiedocument ook op uw website te plaatsen?

De AFM acht het wenselijk dat het informatiedocument via de website van de aanbieder op een duidelijke en zichtbare wijze aan de beleggers beschikbaar wordt gesteld.

Wat is het verschil tussen een aanbieder en een uitgevende instelling?

In het meldformulier wordt onderscheid gemaakt tussen de uitgevende instelling en de aanbieder. De aanbieder hoeft namelijk niet dezelfde partij te zijn als de uitgevende instelling. Bijvoorbeeld als de effecten worden uitgegeven door een fonds en worden aangeboden door de beheerder van dat fonds.

Geldt deze verplichting ook voor bestaande aanbiedingen?

De verplichtingen gelden voor alle aanbiedingen die op of na 1 oktober 2017 worden gedaan en onder de €5 miljoen-vrijstelling vallen.

U heeft een aanbieding lopen van minder dan €2,5 miljoen en u wilt deze verhogen naar maximaal €5 miljoen. Moet u alsnog melden en het informatiedocument opstellen?

Voor alle aanbiedingen onder de €2,5 miljoen-vrijstelling die vóór 1 oktober 2017 zijn gestart gelden de nieuwe voorwaarden dus niet. Dit betekent dat de aanbiedingen die vóór 1 oktober 2017 zijn gestart niet alsnog bij de AFM hoeven te worden gemeld en dat ook het informatiedocument niet alsnog hoeft te worden verstrekt.

Aanbiedingen die vóór 1 oktober 2017 onder de €2,5 miljoen-vrijstelling zijn gestart en op of na 1 oktober 2017 worden verhoogd om van de verhoogde vrijstellingsgrens gebruik te maken, gelden als nieuwe aanbieding. In dat geval moet aan de nieuwe voorwaarden worden voldaan. Voorafgaand aan de verhoging van de aanbieding moet de aanbieding bij de AFM zijn gemeld en moet het informatiedocument zijn verstrekt.

De vrijstelling geldt alleen voor aanbiedingen van effecten waarbij de totale tegenwaarde over een periode van 12 maanden minder dan €5 miljoen bedraagt. Hoe moet 'de periode van 12 maanden' worden geïnterpreteerd?

Om vast te stellen of de totale tegenwaarde van een aanbieding beneden het grensbedrag van €5 miljoen blijft, moeten alle aanbiedingen in de voorafgaande 12 maanden worden meegeteld. Het gaat dan alleen om aanbiedingen die zijn gedaan onder de vrijstelling. Aanbiedingen waarvoor een prospectus is goedgekeurd of die zijn vrijgesteld op basis van een andere vrijstelling dan de €5 miljoen-vrijstelling, tellen dus niet mee. Een eerdere aanbieding telt mee als het einde van de aanbiedingsperiode binnen de bedoelde 12 maanden valt. Als voorbeeld: stel dat er van 1 januari tot 1 april voor een bedrag van €4,99 miljoen wordt aangeboden onder de vrijstelling. Het eerste moment waarop weer onder de vrijstelling kan worden aangeboden, is dan 1 april van het jaar daarop.

Is het informatiedocument en de meldplicht ook van toepassing op de uitzonderingen in artikel 1 lid 4 van de Prospectusverordening (zoals aanbieding aan minder dan 150 personen en de €100.000-uitzondering)?

De meldplicht en het informatiedocument zijn alleen van toepassing bij de €5 miljoen-vrijstelling. Wanneer op grond van een andere uitzondering of vrijstelling een goedgekeurd prospectus niet verplicht is voor de aanbieding van effecten aan het publiek, zijn de meldplicht en het informatiedocument niet van toepassing.

Moet u nog steeds een vrijstellingsvermelding plaatsen?

Onder de nieuwe vrijstellingsregeling blijft het verplicht de vrijstellingsvermelding te plaatsen. In het informatiedocument is de vermelding al opgenomen. U dient deze vermelding op te nemen in alle andere documenten en reclame-uitingen waarin de aanbieding in het vooruitzicht wordt gesteld.

Wat zijn de sancties als u niet aan de meldplicht en / of het verstrekken van de informatievereisten door middel van het informatiedocument aan de beleggers heeft voldaan?

Het niet voldoen aan de meldplicht en / of het verstrekken van de informatievereisten door middel van het informatiedocument aan de beleggers betekent dat niet voldaan is aan de vrijstellingsvereisten. De aanbieding is daardoor in overtreding van artikel 3 lid 1 van de Prospectusverordening. De AFM kan dan bijvoorbeeld een last onder dwangsom of een boete opleggen.

Welke informatie moet u als aanbieder doorlopend verstrekken?

Vrijgestelde aanbieders blijven ook onder de nieuwe vrijstellingsregeling verplicht om juiste en essentiële informatie te verstrekken aan consumenten; op basis van de Wet oneerlijke handelspraktijken (Wohp) is het namelijk verboden onjuiste informatie te verstrekken en essentiële informatie weg te laten die de gemiddelde consument nodig heeft om een goede keuze te maken over een (financiële) dienst of activiteit. De Wet handhaving consumentenbescherming (Whc) geeft de AFM de bevoegdheid om bij schending van de Wohp op te treden.

Wanneer moet u als aanbieder het informatiedocument updaten?

Vrijgestelde aanbieders zijn op basis van de Wet oneerlijke handelspraktijken (Wohp) verplicht om juiste en essentiële informatie te verstrekken aan consumenten. Als tijdens de aanbiedingsperiode er relevante wijzigingen plaatsvinden in de propositie van de aanbieder dan moet het informatiedocument worden geactualiseerd worden zodat consumenten een goede keuze te maken over het aangeboden effect.

Moet u bij een update ook het informatiedocument aan de AFM verstrekken?

Als tijdens de aanbiedingsperiode van de vrijgestelde effecten het informatiedocument wordt aangepast, dan moet dit aangepaste informatiedocument ook aan de AFM worden verstrekt.