



MINNELIJKE SCHIKKING GEFORMULEERD DOOR DE AUDITEUR VAN DE FSMA EN WAARMEE FORTUNA INVEST BV HEEFT INGESTEMD

Deze minnelijke schikking, waarvan het voorstel door de auditeur van de Autoriteit voor financiële diensten en markten (hierna “FSMA”) aan Fortuna Invest BV (hierna “Fortuna Invest”) werd geformuleerd en waarmee laatstgenoemde op 15 mei 2023 voorafgaandelijk heeft ingestemd, werd op 6 juni 2023 door het directiecomité van de FSMA aanvaard overeenkomstig artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (hierna de “wet van 2 augustus 2002”).

Gelet op de artikelen 70 tot 72 van de wet van 2 augustus;

Gelet op de beslissing van het directiecomité van de FSMA van 28 januari 2020 om een onderzoek te openen ten laste van Fortuna Invest aangaande de mogelijke niet-naleving van artikel 12, § 1, 3°, lid 1, eerste streepje van de wet van 22 maart 2006 betreffende de bemiddeling in bank- en beleggingsdiensten en de distributie van financiële instrumenten (hierna de “wet van 22 maart 2006”);

Gelet op de onderzoeksdaden gesteld door de auditeur en de door hem opgestelde voorlopige vaststellingen;

Gelet op artikel 71, § 3, lid 1 van de wet van 2 augustus 2002, op grond waarvan het directiecomité van de FSMA een minnelijke schikking kan aanvaarden voordat de grieven ter kennis worden gebracht en voor zover de betrokken persoon heeft meegewerkt aan het onderzoek en voorafgaandelijk met die minnelijke schikking heeft ingestemd;

1. Overwegende dat het onderzoek tot de volgende vaststellingen heeft geleid:
 - a) Fortuna Invest is een Belgische vennootschap (KBO: 0888.839.209), die bij de FSMA is ingeschreven als makelaar in bank- en beleggingsdiensten sedert 19 oktober 2010.
 - b) Op 22 februari 2011 sloot Fortuna Invest een samenwerkingsakkoord met Merit Capital NV, waarbij zij (onder meer) gemachtigd werd om te bemiddelen bij het verstrekken van de dienst beleggingsadvies.
 - c) Ten aanzien van 4 cliënten onder beleggingsadvies bij Merit Capital NV – die Fortuna Invest hadden aangeduid als relatiebeheerder – formuleerde laatstgenoemde in mei 2019 en juni 2019 adviezen om deelnemingsrechten te verwerven binnen Fundsmith Equity Fund SICAV. Het ging meer speciek om het advies om de deelnemingsrechten met ISIN-code LU0690375182 te verwerven, te weten de distributievormant binnen de T-aandelenklasse van Fundsmith Equity Fund SICAV.
 - d) Dit financieel instrument maakte geen deel uit van het destijds door Merit Capital NV opgestelde fondsen-beleggingsuniversum (d.i. overzicht van de instellingen voor collectieve belegging die Merit Capital NV adviseerde), dat zij ter beschikking stelde aan onder andere haar makelaars (zoals Fortuna Invest).

Verder leverde het geschiktheidsonderzoek naar aanleiding van bovenstaande adviezen – door Fortuna Invest gedaan via het IT-systeem van Merit Capital NV – telkens een negatief

resultaat op (No setting applicable), wat concreet betekent dat het systeem de volgende waarschuwing genereerde: "Opgelet: Advies transacties buiten aanbevolen lijst" .

- e) De deelnemingsrechten met ISIN-codes LU0690374961 (distributievariant) en LU0690374615 (kapitalisatievariant) binnen de R-aandelenklasse van Fundsmith Equity Fund SICAV maakten wel deel uit van het destijds door Merit Capital NV opgestelde fondsen-beleggingsuniversum.
- f) Deze R-aandelenklasse van Fundsmith Equity Fund SICAV onderscheidde zich van de T-aandelenklasse op het vlak van de kostenstructuur: de R-aandelenklasse was gericht op personen die beleggen via een financiële tussenpersoon, met daaraan gekoppelde jaarlijkse lopende kosten (TER) van 1,69%; de T-aandelenklasse was gericht op personen die rechtstreeks investeren en had jaarlijkse lopende kosten (TER) van 1,19%.
- g) Fortuna Invest haalde geen rechtstreeks vermogensvoordeel uit de betrokken adviezen om te beleggen in het financieel instrument met ISIN-code LU0690375182.

2. Overwegende in rechte, dat:

Een tussenpersoon in bank- en beleggingsdiensten oefent werkzaamheden van bemiddeling in bank- en beleggingdiensten uit (artikel 4, 2° van de wet van 22 maart 2006).

Voor een makelaar in bank- en beleggingsdiensten zijn deze werkzaamheden, wat de beleggingsdiensten betreft, wettelijk beperkt (artikel 11, § 1, lid 2, 1° van de wet van 22 maart 2006) tot:

- het (voor rekening van een gereguleerde onderneming) ontvangen en doorgeven van orders met betrekking tot effecten en rechten van deelneming in een instelling voor collectieve belegging, met inbegrip van het met elkaar in contact brengen van twee of meer beleggers waardoor tussen deze beleggers een verrichting tot stand kan komen;
- het (voor rekening van een gereguleerde onderneming) verstrekken van beleggingsadvies inzake effecten en rechten van deelneming in een instelling voor collectieve belegging.

A contrario, mag een makelaar in bank- en beleggingsdiensten niet voor eigen rekening de dienst beleggingsadvies aanbieden, hetgeen uitdrukkelijk wordt bevestigd in artikel 12, § 1, 3°, lid 1, eerste streepje van de wet van 22 maart 2006:

"Een tussenpersoon in bank- en beleggingsdiensten kan, noch rechtstreeks, noch onrechtstreeks, bemiddeling in bank- en beleggingsdiensten uitoefenen in combinatie met:

[...]

3° het verstrekken:

- voor eigen rekening, van beleggingsdiensten als bedoeld in artikel 2, 1° van de wet van 25 oktober 2016 [...]."

Eén van deze beleggingsdiensten betreft het verstrekken van beleggingsadvies (artikel 2, 1°, 5 van de Wet van 25 oktober 2016 betreffende de toegang tot het beleggingsdienstenbedrijf en betreffende het statuut van en het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies).

3. De FSMA is op grond van het onderzoeksdossier van oordeel dat:

- a) Fortuna Invest is als makelaar inzake bank- en beleggingsdiensten onderworpen aan het verbod om voor eigen rekening de dienst beleggingsadvies aan te bieden.

- b) Fortuna Invest heeft dit verbod overtreden - en zodoende artikel 12, § 1, 3°, lid 1, eerste streepje van de wet van 22 maart 2006 geschonden - door in mei 2019 en juni 2019 aan 4 cliënten van Merit Capital NV het advies te verstrekken om de deelnemingsrechten met ISIN-code LU0690375182 te verwerven, terwijl deze financiële instrumenten geen deel uitmaakten van het destijds door Merit Capital NV opgestelde fondsenbeleggingsuniversum.

Gelet op het feit dat Fortuna Invest aan het onderzoek heeft meegewerkt en dat deze medewerking een minnelijke schikking mogelijk maakt onder de in artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 bedoelde voorwaarden;

Overwegende dat de minnelijke schikking een snelle en definitieve regeling toelaat van de procedure;

Overwegende dat het bedrag van de minnelijke schikking in verhouding moet staan tot de aard van de feiten en een ontradend effect moet hebben;

Overwegende dat artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002 voorschrijft dat de minnelijke schikkingen worden bekendgemaakt op de website van de FSMA;

Overwegende dat de nominatieve bekendmaking van de minnelijke schikking op de website van de FSMA belangrijk is voor het vertrouwen van de consumenten, en eveneens de transparantie en de objectiviteit van het optreden en van de procedures van de FSMA verzekert;

Overwegende dat de aanvaarding van een minnelijke schikking in rechte niet overeenstemt met een erkenning van schuld;

Om deze redenen,

stelt de auditeur aan Fortuna Invest als minnelijke schikking, in de zin van artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002, de betaling voor van de som van € 5.000, samen met de nominatieve bekendmaking van deze minnelijke schikking op de website van de FSMA.

Fortuna Invest betwist de feitelijke elementen hierboven geschetst onder randnr. 1 niet, en verklaart in te stemmen met dit voorstel tot minnelijke schikking, bestaande uit de betaling van de som van € 5.000, samen met de nominatieve bekendmaking van deze minnelijke schikking op de website van de FSMA.

Fortuna Invest heeft er nota van genomen dat dit voorstel pas van kracht kan worden nadat het, overeenkomstig artikel 71, § 3 van de wet van 2 augustus 2002, door het directiecomité van de FSMA is aanvaard, en dat de beslissing van het directiecomité niet vatbaar is voor beroep.

Voor akkoord,

Fortuna Invest BV