

Besluit openbare biedingen Bob



Verwerkte publicaties

Staatsblad	Naam
Stb. 2007, nr. 329	Besluit Openbare Biedingen Wft
Stcrt. 2008, nr. 27	Vrijstellingsbesluit overnamebiedingen Wft
Stb. 2008, nr. 578	Besluit uitvoeringsrichtlijn transparantie uitgevende instellingen Wft
Stb. 2008, nr. 581	Reparatiebesluit Wft
Stb. 2010, nr. 801	Wijzigingsbesluit financiële markten 2011
Stb. 2012, nr. 196	Besluit van 9 maart 2012 houdende wijziging van het Besluit openbare biedingen Wft, het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector en het Besluit artikel 10 overnamerichtlijn
Stb. 2012, nr. 650	Aanpassingsbesluit herziening gerechtelijke kaart
Stb. 2016, nr. 40	Implementatiebesluit wijziging richtlijn transparantie
Stb. 2017, nr. 300	Besluit uitvoering verordening marktmisbruik

Inhoudsopgave

nr.	titel	pag.	nr.	titel	pag.
				Nota van toelichting Stb. 2012, nr. 196	66
1.	Inleidende bepalingen	5	1.	Inleiding	66
2.	Algemene bepalingen omtrent openbare biedingen	14	2.	Enkele beleidsmatige aanpassingen	66
2.1	Aankondigen van een openbaar bod	14	3.	Reacties van marktpartijen en andere betrokkenen	66
2.2	Goedkeuring van een biedingsbericht	23	4.	Administratieve lasten	72
2.3	Uitbrengen van een openbaar bod	24		Bijlagen	
2.4	Aanmelding van effecten	28	1.	Transponeringstabel Bte 1995 – BOB	73
2.5	Gestanddoening	32	2.	Transponeringstabel Richtlijn openbaar overnamebod – BOB	75
3.	Bijzondere bepalingen voor een volledig bod, een partieel bod, een tenderbod en een verplicht bod	35	3.	Transponeringstabel Implementatiebesluit wijziging richtlijn transparantie	76
3.1	Een volledig bod	35	4.	Transponeringstabel Besluit uitvoering verordening marktmisbruik	77
3.2	Een partieel bod	38			
3.3	Een tenderbod	39			
3.4	Een verplicht bod	39			
4.	Informatieverstrekking aan werknemers of vertegenwoordigers daarvan	43			
5.	Wijzigingen van andere besluiten	44			
6.	Overgangs- en Slotbepalingen	45			
	Bijlagen	47			
A.	Algemene gegevens inzake het openbaar bod	47			
B.	Bijzondere gegevens inzake het volledig bod	52			
C.	Bijzondere gegevens inzake het partieel bod	55			
D.	Bijzondere gegevens inzake het tenderbod	56			
F.	Bijzondere gegevens inzake het verplicht bod	57			
G.	Bijzondere gegevens inzake het ruilbod	58			
H.	Gegevens inzake het bericht van de doelvennootschap	60			
	Nota van toelichting Stb. 2007, nr. 329	61			
1.	Inleiding	61			
2.	Modernisering biedingsregels	61			
3.	Implementatie van de overnamerichtlijn	62			
4.	Verhouding tot bepalingen in de wet en aansluiting bij verwante regelingen	62			
5.	Administratieve lasten	63			
6.	Bespreking commentaar op het voorstel	63			

Besluit openbare biedingen (Bob)

Besluit openbare biedingen Wft

Hoofdstuk 1. Inleidende bepalingen

Artikel 1

In dit besluit wordt verstaan onder:

- a. **wet: Wet op het financieel toezicht;**
- b. **volledig bod: openbaar bod dat de geboden prijs of ruilverhouding vermeldt en dat strekt tot verwerving van alle effecten van de doelvennootschap van dezelfde categorie of klasse, niet zijnde een verplicht bod;**
- c. **partieel bod: openbaar bod dat de geboden prijs of ruilverhouding vermeldt en dat strekt tot verwerving van minder dan 30 procent van de stemrechten in de algemene vergadering van de doelvennootschap;**
- d. **tenderbod: openbaar bod waarbij de bieder de rechthebbenden van effecten van de doelvennootschap uitnodigt om die effecten tegen een door de rechthebbenden te bepalen tegenprestatie aan de bieder aan te bieden en dat strekt tot verwerving van minder dan 30 procent van de stemrechten in de algemene vergadering van de doelvennootschap;**
- e. **verplicht bod: openbaar bod dat op grond van artikel 5:70, eerste lid van de wet, wordt uitgebracht of dient te worden uitgebracht of een openbaar bod dat op grond van het recht van een andere lidstaat wordt uitgebracht of dient te worden uitgebracht en terzake waarvan de Autoriteit Financiële Markten op grond van artikel 5:74, tweede lid, van de wet het biedingsbericht kan goedkeuren.**

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel zijn definities opgenomen van de begrippen volledig bod (onderdeel b), partieel bod (onderdeel c), tenderbod (onderdeel d) en verplicht bod (onderdeel e). Dit zijn de vier in dit besluit geregelde soorten van openbare biedingen. De term «volledig bod» vervangt hierbij ten opzichte van voormalig artikel 1, onder f, van het Bte 1995 de term «vast bod». Er is gekozen voor de term «volledig bod», omdat daarmee het onderscheid met partieel bod duidelijker tot uiting wordt gebracht. Het partieel bod wordt gedefinieerd als een bod dat strekt tot verwerving van minder dan dertig procent van de stemrechten. Dat wil zeggen dat de bieder na gestanddoening over minder dan dertig procent van de stemrechten mag beschikken. Een bieder die overweegt een partieel bod uit te brengen zal ook de reeds door hem gehouden effecten in aanmerking moeten nemen om te bepalen tot verwerving van welk percentage van de stemrechten het bod mag strekken. Bij de bepaling van de reeds in bezit zijnde effecten, worden alleen de effecten van de bieder zelf in ogenschouw genomen. Het begrip «personen waarmee in onderling overleg wordt gehandeld» dat wordt gehanteerd in artikel 5:70 van de wet (verplicht bod) is hier dus niet van belang.

Een definitie van verplicht bod is opgenomen omdat, als gevolg

van de verplichtingen uit de overnamerichtlijn, dit besluit ook biedingsregels voor het verplicht bod geeft. In feite is een verplicht bod een volledig bod dat verplicht wordt uitgebracht. Een bijzonderheid daarbij is dat ook sprake kan zijn van een verplicht bod in de zin van dit besluit, dat op grond van het recht van een andere lidstaat dient te worden uitgebracht. Het is immers mogelijk dat de AFM de bevoegde autoriteit is om een biedingsbericht goed te keuren – dit is geregeld in artikel 5:74, tweede lid, van de wet – ten aanzien van een doelvennootschap waarvan de zetel buiten Nederland gelegen is. Omdat voor het ontstaan van de biedplicht de zetel van de doelvennootschap bepalend is, kan dus sprake zijn van een verplicht bod op een doelvennootschap waarvan de zetel niet in Nederland gelegen is, maar ten aanzien waarvan de AFM wel de bevoegde toezichhoudende autoriteit is in het biedingsproces en de in dit besluit opgenomen bepalingen van toepassing zijn. De definitie van «verplicht bod» in onderdeel e van dit artikel voorziet mede in die situatie.

Stb. 2012, nr.196

In artikel 1, onderdeel A, is de terminologie «algemene vergadering van aandeelhouders» vervangen door algemeen vergadering. Hiermee is deze terminologie in overeenstemming gebracht met de in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek gebruikte terminologie.

Artikel 2

1. **De artikelen 2a, 3 tot en met 10, 12 tot en met 17, 18a, 19, 21, 20a, 22a, 23, 24, eerste en derde lid, 25 en 26¹ tot en met 26 zijn van toepassing op openbare biedingen op effecten terzake waarvan de Autoriteit Financiële Markten op grond van artikel 5:74, tweede lid, van de wet, het biedingsbericht kan goedkeuren.**
2. **De artikelen 18, 20, 22, 24, tweede lid, en 27 zijn van toepassing op openbare biedingen op effecten van een doelvennootschap die zetel heeft in Nederland welke zijn toegelaten tot de handel op een gereglementeerde markt.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel bevat een reikwijdtebepaling die samenhangt met artikel 4 van de overnamerichtlijn en artikel 5:74, tweede lid, van de wet. De Nederlandse biedingsregels zoals opgenomen in dit besluit zijn in beginsel alleen van toepassing, indien van de doelvennootschap effecten tot de handel op een gereglementeerde markt in Nederland zijn toegelaten. Uit dit artikel volgt dat in het geval dat de AFM niet bevoegd is, de in dit besluit opgenomen biedingsregels niet van toepassing zijn. Een uitzondering daarop is artikel 11. Dat artikel ziet op de

¹ Art. 1, onderdeel B van het Besluit van 9 maart 2012 houdende wijziging van het Besluit openbare biedingen Wft, het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector en het Besluit artikel 10 overnamerichtlijn (Stb. 2012, nr. 196) verzuimt hier de zinsnede “tot en met 26” te schrappen (*red.*).

bevoegdheid van de AFM om ten aanzien van een biedingsbericht dat is goedgekeurd door de toezichhoudende autoriteit van een andere lidstaat, met betrekking tot een openbaar bod op effecten welke zijn toegelaten tot de handel op een in Nederland gelegen of functionerende gereguleerde markt en terzake waarvan de AFM niet bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren, aanvullende informatie te verlangen.

In het tweede lid is bepaald dat de artikelen in het besluit die zien op informatieverstrekking aan de aandeelhouders en de werknemers van de doelvennootschap, alleen van toepassing zijn indien de doelvennootschap zetel heeft in Nederland en de effecten van de doelvennootschap zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt in Nederland of een andere lidstaat. In tegenstelling tot artikel 5:74 van de wet is de plaats van de zetel hier het belangrijkste criterium voor toepasselijkheid. Artikel 4, tweede lid, onderdeel e, van de overnamerichtlijn schrijft dit voor.

Stb. 2012, nr.196

In dit onderdeel is geregeld dat in artikel 2, eerste lid, van het Bob – de in artikel I, onderdelen C, R, U, X en Z van dit besluit opgesomde nieuwe – (leden van) artikelen 2a, 18a, 20a, 22a en 24, derde lid, worden ingevoegd. Dit heeft tot gevolg dat de reikwijdte van het nieuwe artikel 2a, waarin de «put up or shut up»-regeling is opgenomen en de artikelen 18a, 20a, 22a en 24, derde lid, waarin de zogenoemde standpuntbepaling van doelvennootschappen met zetel in het buitenland en een Nederlandse notering is opgenomen – zich uitstrekt tot biedingen waarop de Nederlandse biedingsregels van toepassing zijn.

Ook wordt geregeld dat in artikel 2, tweede lid, van het Bob – het in artikel I, onderdeel Z, van dit besluit voorgestelde nieuwe – artikel 24, tweede lid, van het Bob wordt ingevoegd. Dit heeft tot gevolg dat de reikwijdte van het nieuwe artikel 24, tweede lid, waarin de zogenoemde standpuntbepaling ingeval van een verplicht bod, zich uitstrekt tot Nederlandse vennootschappen waarvan effecten tot de handel op een gereguleerde markt zijn toegelaten.

Voorts is in artikel I, onderdeel B, de terminologie met betrekking tot gereguleerde markten in lijn gebracht met de thans in de Wft gebruikte terminologie. Door de inwerkingtreding van de Wet implementatie richtlijn markten voor financiële instrumenten² wordt thans in de Wft uitsluitend nog gesproken over «gereguleerde markt». Het Bob is op dit punt op enige plaatsen aangepast in lijn met de ratio van de betreffende bepalingen. Wellicht ten overvloede wordt daarbij opgemerkt dat dergelijke markten – per definitie – gelegen of werkzaam zijn in de Europese Unie of Europese Economische Ruimte.³ Het toepassingsbereik van de regelgeving die betrekking heeft op effecten die zijn toegelaten tot «de handel op een gereguleerde markt», zoals de onderhavige biedingsregels, is hierdoor – per definitie – beperkt tot vennootschappen waarvan effecten tot de handel op dergelijke markten in de Europese Unie of Europese Economische Ruimte zijn toegelaten.

² Stb. 2007, 406.

³ Zie in dit verband ook p. 169–170 van de Memorie van Toelichting bij het voorstel voor de Wet implementatie richtlijn markten voor financiële instrumenten (Kamerstukken II 2006/07, 31 086, nr. 3).

Artikel 2a

1. Op verzoek van een uitgevende instelling waarvan effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt waarvoor een vergunning als bedoeld in artikel 5:26, eerste lid, van de wet is verleend, kan de Autoriteit Financiële Markten degene die terzake van de uitgevende instelling informatie openbaar heeft gemaakt waaruit de indruk kan ontstaan dat hij overweegt om een openbaar bod op die effecten voor te bereiden, ertoe verplichten:

- a. binnen 6 weken nadat hij door de Autoriteit Financiële Markten van de verplichting in kennis is gesteld een openbare mededeling te doen waarin hij een openbaar bod, niet zijnde een verplicht bod, aankondigt als bedoeld in artikel 5, eerste of tweede lid, op die effecten of binnen diezelfde termijn een openbare mededeling te doen die inhoudt dat hij geen voornemen heeft tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod; en
- b. onverwijld nadat hij door de Autoriteit Financiële Markten in kennis is gesteld van de verplichting, bedoeld in onderdeel a, hierover een openbare mededeling te doen.

2. Indien de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, onderdeel a, inhoudt dat degene die de mededeling doet geen voornemen heeft tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod, is het hem en de personen met wie hij in onderling overleg handelt, gedurende 6 maanden na die openbare mededeling niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op de in het eerste lid bedoelde effecten.

3. De Autoriteit Financiële Markten geeft gevolg aan het verzoek, bedoeld in het eerste lid, indien de verzoeker nadelige gevolgen ondervindt van het uitblijven van duidelijkheid omtrent het al dan niet aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod.

4. Indien gedurende de termijn, bedoeld in het tweede lid, door een derde een openbaar bod wordt aangekondigd op de in het eerste lid bedoelde effecten, is het in het tweede lid bedoelde verbod niet langer van toepassing.

5. Indien degene die verplicht is tot het doen van de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, onderdeel a, niet aan die verplichting voldoet, is het hem en de personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 9 maanden niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op de in het eerste lid bedoelde effecten.

6. De termijn, bedoeld in het vijfde lid, vangt aan 6 weken nadat degene die ver-

plicht is tot het doen van de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, onderdeel a, daarvan door de Autoriteit Financiële Markten in kennis is gesteld.

7. Indien gedurende de termijn, bedoeld in het vijfde lid, door een derde een openbaar bod wordt aangekondigd op de in het eerste lid bedoelde effecten is het in het vijfde lid bedoelde verbod niet langer van toepassing.

8. Het is degene die verplicht is tot het doen van de openbare mededelingen en personen met wie hij in onderling overleg handelt niet toegestaan zich gedurende de periode, bedoeld in het tweede en vijfde lid, in de positie te brengen dat zij overwegende zeggenschap verkrijgen in de uitgevende instelling.

9. Indien het achtste lid wordt overtreden kan de ondernemingskamer van gerechtshof Amsterdam op verzoek van de doelvennootschap een bevel geven aan degene op wie de overwegende zeggenschap rust om binnen een door de ondernemingskamer te bepalen periode het belang dat hem de overwegende zeggenschap verschaft af te bouwen. Artikel 5:73, tweede lid, vierde, vijfde en zesde lid, van de wet zijn van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2012, nr.196

Een belangrijke maatregel die in de marktmeesterbrief is aangekondigd is de introductie van de zogenoemde «put up or shut up»-regeling. Deze regeling is opgenomen in het nieuwe artikel 2a van het Bob.⁴

In de kern houdt de «put up or shut up»-regeling in dat de AFM kan worden verzocht om een termijn van 6 weken te stellen aan de «potentiële bidder» (dat is degene die terzake van de uitgevende instelling informatie openbaar heeft gemaakt c.q. door wiens toedoen dergelijke informatie openbaar is gemaakt waaruit de indruk kan ontstaan dat hij overweegt om een openbaar bod op die uitgevende instelling voor te bereiden) om een openbare mededeling te doen waarin een openbaar bod wordt aangekondigd of waarin wordt aangegeven dat geen voornemen bestaat tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. Indien deze mededeling niet wordt gedaan of inhoudt dat geen openbaar bod zal worden aangekondigd of uitgebracht, is het de «potentiële bidder» en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 9 respectievelijk 6 maanden niet toegestaan alsnog een vrijwillig openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen. Het verzoek kan worden ingediend door de «potentiële doelvennootschap», dat wil zeggen door de vennootschap waarover de «potentiële bidder» informatie publiekelijk kenbaar heeft gemaakt waaruit de indruk kan ontstaan dat hij overweegt ten aanzien van haar effecten een openbaar bod voor te bereiden. Voor een meer uitvoerige bespreking van deze maatregel wordt verwezen naar de toelichting op onderdeel C van Artikel I.

In het nieuwe artikel 2a van het Bob is de eerder besproken «put up or shut up»-regeling uitgewerkt. Het eerste lid van

⁴ Artikel I, onderdeel C van dit besluit.

artikel 2a regelt dat de regeling op verzoek in werking treedt. Anders dan het toepassingsbereik van artikel 5, tweede lid, van het Bob ziet artikel 2a op de situatie voordat sprake is van aankondiging van een openbaar bod. Omdat (nog) geen sprake is van een doelvennootschap, kan het verzoek worden gedaan door de uitgevende instelling ten aanzien waarvan door een andere (buitenlandse) (rechts)persoon of vennootschap (hierna: de «potentiële bidder») informatie openbaar is gemaakt inhoudende dat de desbetreffende uitgevende instelling (hierna: de «potentiële doelvennootschap») onderwerp kan worden van een openbaar overnamebod. Het betreft informatie die door toedoen van de potentiële bidder openbaar is geworden. Onder «openbaar» wordt verstaan dat deze informatie anderen dan de potentiële bidder, de potentiële doelvennootschap en de AFM heeft bereikt.

Wanneer in de praktijk sprake is van informatie, al dan niet concrete informatie als bedoeld in artikel 5, tweede lid, die toewijzing van het verzoek rechtvaardigt, zal in sterke mate afhangen van de omstandigheden van het geval. Uit de zinsnede «informatie (...) waaruit de indruk kan ontstaan dat hij overweegt om een openbaar bod op de effecten voor te bereiden» kan enerzijds worden afgeleid dat in beginsel meer informatie openbaar moet zijn gemaakt dan een enkel gerucht alvorens het verzoek toewijsbaar is. Voorstelbaar is dat het doorgaans gaat om informatie die meer dan eens openbaar is geworden. Anderzijds kan worden afgeleid dat toewijzing van het verzoek kan plaatsvinden indien de openbaar gemaakte informatie nog niet het stadium heeft bereikt dat sprake is van informatie bestaande uit een gedetailleerd uitgewerkt, of nauwkeurig omschreven, voorgenomen openbaar bod.

Vanzelfsprekend moet het wel gaan om informatie van zodanige aard dat daaruit in redelijkheid de indruk kan ontstaan dat een openbaar bod wordt overwogen. Hierbij kan bijvoorbeeld – mede afhankelijk van de omstandigheden van het geval – worden gedacht aan (herhaalde) publieke uitlatingen van een potentiële bidder dat hij geïnteresseerd is in de potentiële doelvennootschap.

Zoals hiervoor reeds is vermeld gaat het om informatie, al dan niet concrete informatie als bedoeld in artikel 5, tweede lid, van het Bob. Ingevolge artikel 5, tweede lid, wordt het openbaar maken van concrete informatie omtrent de (beoogde) doelvennootschap als een aankondiging van een openbaar bod aangemerkt tenzij de (beoogde) doelvennootschap openbaar mededeelt dat zij met de bidder overleg voert. Door deze uitzondering is het mogelijk dat het openbaar maken van concrete informatie niet (per definitie) zal leiden tot een aankondiging van een openbaar bod in de zin van artikel 5, tweede lid. Voor die gevallen is niet uitgesloten dat de doelvennootschap de AFM kan verzoeken om de «put up or shut up»-verplichting aan de potentiële bidder op te leggen. Voor de goede orde wordt hierbij opgemerkt dat de AFM het verzoek om het opleggen van de «put up or shut up»-verplichting ook kan toewijzen ingeval (nog) geen sprake is van «concrete informatie» in de zin van artikel 5, tweede lid. Hierbij wordt verwezen naar hetgeen hierover hiervoor is opgemerkt.

De AFM heeft bij het opleggen van de «put up or shut up»-regeling een zekere mate van beleidsvrijheid. De maatstaf op basis waarvan de AFM dient te beoordelen of het verzoek van de potentiële doelvennootschap toewijsbaar is, is of de potentiële doelvennootschap nadelige gevolgen ondervindt van het uitblijven van duidelijkheid omtrent het al dan niet aangekon-

digd of uitgebracht worden van dat bod. Nadelige gevolgen voor de potentiële vennootschap kunnen bijvoorbeeld bestaan uit een belemmering van de bedrijfsvoering en bepaalde koersontwikkelingen. Het ligt in de rede dat de potentiële doelvennootschap hieromtrent voldoende informatie verschaft aan de AFM en dat de AFM vervolgens een marginale toets zal hanteren.

Het verzoek is erop gericht dat de AFM de (buitenlandse) (rechts)persoon of vennootschap die de informatie openbaar maakt cq door wiens toedoen de informatie openbaar is geworden (de zogenoemde «potentiële bidder») een aantal verplichtingen kan opleggen. Ten eerste dat een openbare mededeling wordt gedaan waarin, kort gezegd, duidelijk wordt of er een bod al dan niet wordt aangekondigd of uitgebracht (artikel 2a, eerste lid, aanhef en onderdeel a). De tweede verplichting behelst dat de potentiële bidder een openbare mededeling doet over voormelde verplichting, onder welke verplichting ook moet worden begrepen vermelding van de relevante termijnen (aanvang en einde van de termijn van 6 weken, 6 maanden en 9 maanden) (artikel 2a, eerste lid, aanhef en onderdeel b). Indien de potentiële bidder meedeelt dat er geen openbaar bod zal worden aangekondigd of uitgebracht, is het de potentiële bidder en personen met wie hij in onderleg overleg handelt vervolgens gedurende een periode van 6 maanden, te rekenen vanaf de openbare mededeling, niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van de desbetreffende potentiële doelvennootschap (artikel 2, tweede lid). Deze periode van 6 maanden is voorts in enige andere bepalingen in het Bob opgenomen. Het betreft situaties waarin een bidder zich wel heeft gehouden aan de voorschriften van het Bob maar, kort gezegd, in de loop van het biedingsproces heeft besloten om geen bod (meer) uit te brengen (verwezen wordt naar het nieuwe zevende lid van artikel 7 van het Bob) of om het bod niet gestand te doen (verwezen wordt naar het nieuwe vierde lid van artikel 12 van het Bob).

Het gevolg van niet naleving van de hiervoor genoemde door de AFM opgelegde verplichtingen is opgenomen in het vijfde lid van artikel 2a en houdt in dat gedurende 9 maanden een verbod bestaat op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. De termijn van 9 maanden gaat in nadat 6 weken zijn verstreken sinds de potentiële bidder door de AFM in kennis is gesteld van de verplichting om een openbare mededeling te doen waarin duidelijk wordt of een bod al dan niet wordt aangekondigd of uitgebracht zonder dat hij een dergelijke openbare mededeling heeft gedaan.

Indien de openbare mededeling van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, inhoudt dat een openbaar bod wordt aangekondigd, geldt deze openbare mededeling als een aankondiging in de zin van artikel 5, eerste of tweede lid, van het Bob. Dit betekent dat de termijnen van het biedingsproces hiermee gaan lopen.

De werking van het verbod van artikel 2a, tweede en vijfde lid, wordt van rechtswege opgeheven, zo bepaalt het derde respectievelijk zevende lid van dat artikel, indien gedurende de termijn waarin het verbod van kracht is door een derde een openbaar bod wordt aangekondigd op de effecten van dezelfde doelvennootschap. Het zal gaan om een openbaar bod van een van de potentiële bidder onafhankelijke derde. Het verbod geldt immers zowel voor de potentiële bidder als voor personen met wie de potentiële bidder in onderling overleg handelt, waaronder groepsmaatschappijen.

De handhaving van artikel 2a, achtste lid, van het Bob ge-

schiedt via de artikelen 1:79 (last onder dwangsom) en 1:80 (bestuurlijke boete) van de Wft. Artikel 2a vindt zijn grondslag in artikel 5:76, tweede lid, aanhef en onderdeel a, van de Wft. Een verwijzing naar laatstgenoemd artikel is opgenomen in de bijlage bij de artikelen 1:79 en 1:80 van de Wft.

Ingeval van een wezenlijke verandering van omstandigheden kan de AFM de potentiële bidder ontheffing verlenen van het verbod tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. Hierbij kan bijvoorbeeld worden gedacht aan de situatie waarin de potentiële doelvennootschap ermee instemt dat het verbod komt te vervallen.

Een (potentiële) bidder zou het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een vrijwillig openbaar bod kunnen omzeilen door een zodanig belang op te bouwen waardoor hij gehouden is een verplicht bod uit te brengen. Dit wordt – mede gelet op de doelstelling van de «put up or shut up»-regeling, te weten het creëren van rust rond de (potentiële) doelvennootschap – onwenselijk geacht. Gelet hierop is in het achtste lid van artikel 2a bepaald dat het degene voor wie de «shut up»-verplichting geldt, alsmede degenen met wie hij in onderling overleg handelt, niet is toegestaan zich tijdens het verbod in de positie te brengen dat zij gehouden zijn een verplicht bod uit te brengen. Het betreft hier specifiek het verkrijgen van overwegende zeggenschap *door eigen toedoen*. Dit laat onverlet de gevallen waarin de betreffende persoon of vennootschap overwegende zeggenschap over de doelvennootschap verkrijgt zonder zelf te handelen. Voor die gevallen geldt de biedplicht, indien deze onherroepelijk is geworden, ondanks toepasselijkheid van het verbod onverkort. Indien het achtste lid wordt overtreden kan de ondernemingskamer van het gerechtshof te Amsterdam ingevolge het negende lid van artikel 2a op verzoek van de doelvennootschap een bevel geven aan degene op wie de overwegende zeggenschap rust om binnen een door de ondernemingskamer te bepalen periode het belang dat hem de overwegende zeggenschap verschaft af te bouwen. Artikel 5:73, tweede lid, vierde, vijfde en zesde lid, van de wet zijn van overeenkomstige toepassing.

Aanvankelijk is overwogen om via een aanpassing van de Wft te expliciteren dat indien de AFM op verzoek van de potentiële doelvennootschap de «put up or shut up»-verplichting van artikel 2a van het Bob (niet) oplegt, uitsluitend de verzoekende potentiële doelvennootschap en degene aan wie de AFM de «put up or shut up»-verplichting heeft opgelegd c.q. voor wie de «shut up»-verplichting geldt in beroep kunnen gaan tegen het (niet) opleggen van die verplichting. Overwogen is om deze mogelijkheid, in afwijking van de Algemene wet bestuursrecht (Awb), voor andere belanghebbenden expliciet uit te sluiten. Op deze wijze zou worden voorkomen dat het (risico op het) uitlokken van het opleggen van de «put up or shut up»-regeling het biedingsproces of de prijsvorming op de financiële markten kan beïnvloeden. Hiervan is uiteindelijk afgezien omdat de opname van een dergelijk artikel in de Wft geen toegevoegde waarde heeft. Verwezen wordt naar de nota naar aanleiding van het verslag bij de Wijzigingswet Financiële Markten 2012⁵. Daarin is het volgende opgemerkt. Als belanghebbenden in de zin van artikel 1:2 van de Awb kunnen worden aangemerkt de potentiële doelvennootschap en degene aan wie de AFM de «put up or shut up»-verplichting (al dan niet) heeft opgelegd. Aandeelhouders of werknemers worden niet aangemerkt als

⁵ Kamerstuk 32.781, nr. 7.

belanghebbende(n) in de zin van artikel 1:2 van de Awb. Aandeelhouders en werknemers worden niet rechtstreeks in hun belang getroffen door het al dan niet opleggen van de «put up or shut up»-maatregel. Het staat immers niet vast dat zij überhaupt nadeel zullen ondervinden van de beslissing van de AFM. Zelfs als de koers van de aandelen na de beslissing van de AFM zou dalen, staat niet vast dat er een voldoende nauw causaal verband is tussen de daling van de koers en de beslissing van de AFM om de «put up or shut up»-maatregel al dan niet op te leggen. Voor werknemers geldt bovendien dat hun belang een zogenaamd afgeleid belang is: een eventueel banenverlies wordt niet rechtstreeks veroorzaakt door het besluit van de AFM, maar door een beslissing van de werkgever. Volledigheidshalve wordt hieraan toegevoegd dat de personen met wie de potentiële bieder in onderling overleg handelt ook kunnen worden aangemerkt als belanghebbenden in de zin van artikel 1:2 van de Awb. Het verbod om gedurende een bepaalde periode een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen geldt immers – ingevolge een aanpassing naar aanleiding van de consultatiereacties – ook voor hen.

Stb 2012, nr 650

Deze bepalingen betreffen aanpassingen aan de nieuwe naamgeving van de gerechten op grond van de Wet RO, de nieuwe opzet van de Wet RO en de gewijzigde inrichting van het openbaar ministerie.

Artikel 3

1. Een openbaar bod is, onder gelijke voorwaarden, gericht tot alle rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse. ^{6 7 8 9 10 11}

⁶ Op de website van de AFM staat bij “interpretaties” de volgende tekst (red):

‘Gelijk bod- vereiste’ ex artikel 3 Bob bij transacties buiten het bod om

Een bieder die zijn bod uitbrengt door middel van het verkrijgbaar stellen van een goedgekeurd biedingsbericht, moet het bod op grond van artikel 3 Besluit openbare biedingen Wft (‘Bob’) onder gelijke voorwaarden richten tot alle rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse. De Nota van toelichting bij het Bob stelt dat *“dit betekent dat alle houders van een categorie of klasse van effecten onder dezelfde voorwaarden de gelegenheid dienen te hebben hun effecten te verkopen of aan te bieden.”* Uit artikel 13 Bob blijkt echter dat de wetgever de mogelijkheid voor de bieder heeft open gelaten om buiten het uitgebrachte openbaar bod om, transacties in de effecten van de doelvennootschap te verrichten. Vanzelfsprekend zal daarbij rekening moeten worden gehouden met de regels omtrent voorwetenschap en marktmanipulatie alsmede met eventuele meldingsregelingen, welke aspecten hierna echter niet nader zullen worden besproken.

Een aspect van het principe van het onder gelijke voorwaarden behandelen van rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse is het voorkomen dat de bieder met sommige wederpartijen onder voor hen gunstiger voorwaarden transacties verricht dan waartoe hij zich volgens het openbaar bod jegens anderen heeft verplicht. Dit principe is in artikel 19 Bob uitgewerkt en wordt aangeduid als de ‘best price rule’ (zie ook het standpunt van de AFM omtrent de ‘best price rule’). Op grond van hetzelfde artikel 19 Bob wordt echter voor transacties die tot stand zijn gekomen ‘in regelmatig verkeer op markten in financiële instrumenten’, kort gezegd beurstransacties, een uitzondering gemaakt.

De mogelijkheid om transacties buiten het bod om te verrichten,

gaat niet zover dat artikel 3 Bob (het “gelijk bod-vereiste”) opzij kan worden gezet. De AFM geeft hierbij haar standpunt op welke wijze een bieder rekening dient te houden met de verplichting van artikel 3 Bob bij het doen van transacties buiten het uitgebrachte bod om.

⁷ Op de website van de AFM staat bij “interpretaties” de volgende tekst (red):

“Gelijk bod-vereiste” bij onderhandse transacties

Hoewel artikel 13 Bob de mogelijkheid met zich meebrengt dat buiten het uitgebrachte bod om transacties kunnen worden verricht en daardoor niet alle rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse de gelegenheid krijgen om onder dezelfde voorwaarden hun effecten te verkopen of aan te bieden aan de bieder, verplicht artikel 3 Bob de bieder naar het oordeel van de AFM wel dat de kern van het uitgebrachte bod - de aard van de geboden vergoeding - voor alle rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse gelijk moet zijn. Hierbij wordt een onderscheid gemaakt tussen een bod in contanten en een bod waarbij de bieder zijn (eigen) effecten aanbiedt in ruil voor de effecten van de doelvennootschap. Als gevolg van het “gelijk bod-vereiste” is het de bieder niet meer toegestaan, om tussen het tijdstip van het uitbrengen van het bod en het tijdstip dat het bod gestand is gedaan, andersoortige vergoedingen te betalen in onderhandse transacties die hij verricht c.q. overeenkomsten die hij sluit, dan het soort vergoeding dat onder het bod wordt aangeboden. Het betekent dat gedurende deze periode bij een bod in contanten geen onderhandse ruiltransacties meer kunnen plaatsvinden en bij een ruilbod geen onderhandse transacties in contanten.

Ook uit de onherroepelijkheid van een bod vloeit voort dat een bieder geen andersoortige onderhandse transactie kan verrichten en dat daarmee een ander soort vergoeding dan die onder het bod wordt aangeboden, zou kunnen worden betaald.

⁸ Op de website van de AFM staat bij “interpretaties” de volgende tekst (red):

“Gelijk bod-vereiste” bij beurstransacties

Het hiervoor weergegeven standpunt van de AFM ten aanzien van het “gelijk bod-vereiste” zou met zich mee brengen dat een bieder die een ruilbod heeft uitgebracht geen beurstransacties meer zou mogen verrichten. Uit artikel 19 Bob blijkt echter dat de wetgever expliciet de mogelijkheid voor een bieder heeft willen laten bestaan om effecten in regelmatig beursverkeer te verwerven. Omdat het belang in effecten dat door middel van transacties in regelmatig beursverkeer opgebouwd kan worden niet een zodanige omvang kan aannemen dat dit leidt tot het uithollen van het instrument openbaar bod en van het principe van gelijke behandeling van aandeelhouders, is de AFM van oordeel dat artikel 3 Bob een bieder die een ruilbod heeft uitgebracht niet in de weg staat om transacties in regelmatig beursverkeer te verrichten (deze mogelijkheid staat uiteraard ook open voor een bieder die een bod in contanten heeft uitgebracht).

⁹ Op de website van de AFM staat bij “interpretaties” de volgende tekst (red):

“Gelijk bod-vereiste” bij artikel 5:79 Wft

Volledigheidshalve wordt opgemerkt dat de AFM het standpunt ten aanzien van het “gelijk bod-vereiste” ook toepast ten aanzien van artikel 5:79 Wft, dat een uitwerking is van het principe van gelijke behandeling van rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse waarop het bod ziet. Deze bepaling geldt vanaf het moment waarop het openbaar bod gestand is gedaan. Op grond van deze regel is het de bieder niet toegestaan om gedurende één jaar na het uitbrengen van het bod effecten van de soort waarop het bod betrekking had te verwerven tegen gunstiger voorwaarden dan volgens het openbaar bod.

Dit betekent dus in dit verband dat de bieder die een ruilbod heeft gedaan gedurende een jaar geen onderhandse transacties in

2. De bieder kan van het openbaar bod uitsluiten effecten van de desbetreffende categorie of klasse die op het tijdstip van de

contanten mag verrichten en een bieder die een cash bod heeft gedaan gedurende een jaar geen ruiltransacties mag verrichten. Van het verbod van artikel 5:79 Wft zijn bidders vrijgesteld voor zover zij effecten verwerven (i) in regelmatig verkeer op markten in financiële instrumenten, (ii) met toepassing van de artikelen 92a, 201a of 336 van Boek 2 BW of (iii) ingevolge een openbaar bod waarvan de aanmeldingstermijn geheel of ten dele samenvalt met een openbaar bod dat door een derde wordt uitgebracht op effecten van de doelvennootschap (artikel 56b Vrijstellingsregeling Wft).

¹⁰ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Mag het openbaar bod bepaalde aandeelhouders uitsluiten?

Antwoord: Nee, uitsluiting van aandeelhouders die het openbaar bod willen aanvaarden is niet toegestaan. Uitgangspunt is artikel 3, eerste lid Bob: *"Een openbaar bod is, onder gelijke voorwaarden, gericht tot alle rechthebbenden van effecten van eenzelfde categorie of klasse."*

In uitzonderlijke omstandigheden hoeft de opname van een territoriale restrictie echter niet in strijd te zijn met de verplichting om het bod tot alle rechthebbenden te richten. Een territoriale restrictie is slechts toegestaan indien de bieder goed onderbouwd de noodzaak ervan kan beargumenteren. Bovendien kunnen dergelijke restricties in beginsel slechts betrekking hebben op staten die niet een lidstaat van de Europese Unie zijn.

Om territoriale restricties toelaatbaar te doen zijn dient de bieder bijvoorbeeld aan te tonen dat: in de betreffende staat voorschriften gelden waaraan door de bieder moet worden voldaan om het bod ook in die betrokken staat uit te mogen brengen (zich actief richten op de betreffende financiële markten van de betrokken staat), welke conflicteren met de Nederlandse Biedingsregels en welke onevenredig belastend zijn voor de bieder om aan te voldoen. Ook een op de hiervoor genoemde gronden toegestane territoriale restrictie mag niet zodanig zijn geformuleerd dat daardoor (of daarmee de indruk ontstaat dat) bepaalde aandeelhouders geheel van (de aanvaarding van) het bod worden uitgesloten. Een territoriale restrictie kan derhalve uitsluitend de strekking hebben dat een bieder zich niet actief (publiceren van biedingsbericht in betreffende staat) zal richten op de betreffende financiële markten van de betrokken staat.

¹¹ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Is er informatie die in geval van publicatie over irrevocables dient te worden opgenomen?

Antwoord: In verband met door de bieder verkregen onherroepelijke toezeggingen van aandeelhouders hun effecten (waarop het bod ziet) onder het bod aan te zullen aanmelden ("irrevocables") blijven waarborgen als bedoeld in artikel 3 Bob (gelijk bod gericht tot alle aandeelhouders, zie ook de "Zie ook" link) onverkort van kracht. In het biedingsbericht, persberichten en advertenties die in verband met het (voorgenomen) bod worden gepubliceerd, waarin melding wordt gemaakt van door de bieder verkregen irrevocables dient daarom duidelijk te worden aangegeven dat:

- aanmelding van de irrevocables zal geschieden tegen dezelfde biedprijs en onder dezelfde voorwaarden als die gelden voor het bod, en
- aan de partijen met wie de irrevocables overeen zijn gekomen geen andere voor aandeelhouders in het kader van het bod relevante informatie is verstrekt dan die welke in het biedingsbericht is of zal worden opgenomen.

aankondiging van het bod nog niet waren toegelaten tot de handel op de desbetreffende gereguleerde markt.

3. Vanaf het tijdstip waarop een openbaar bod is aangekondigd tot en met het tijdstip waarop een openbare mededeling is gedaan omtrent de gestanddoening, is het de bieder of personen met wie hij in onderling overleg handelt niet toegestaan een ander openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op dezelfde categorie of klasse effecten van de doelvennootschap.

4.^[SEP] Een openbaar bod is onherroepelijk vanaf het tijdstip waarop de bieder het bod heeft uitgebracht overeenkomstig artikel 10, eerste lid.

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel is bepaald aan welke vereisten een openbaar bod moet voldoen. Een openbaar bod heeft betrekking op alle uitstaande effecten van eenzelfde categorie of klasse. Dit betekent dat alle houders van een categorie of klasse van effecten onder dezelfde voorwaarden de gelegenheid dienen te hebben hun effecten te verkopen of aan te bieden. Anders kan niet van een (zelfde) openbaar bod worden gesproken. In dit opzicht wijkt het artikel niet af van de oude artikelen 9h, eerste en tweede lid, 9j, eerste en tweede lid, en 9l, eerste en tweede lid van het Bte 1995.

Met de term «categorie of klasse» is aangesloten bij het in hoofdstuk 5.1 van de wet bepaalde ter implementatie van de prospectusrichtlijn. Met «categorie» worden de verschillende soorten effecten bedoeld (aandelen en obligaties behoren tot een verschillende categorie effecten). Met «klasse» wordt een verdeling gemaakt binnen een categorie (bijvoorbeeld aandelen van soort A of soort B). Een openbaar bod kan zich dus uitstrekken tot alle houders van een categorie van effecten of, indien er van een categorie van effecten door de doelvennootschap verschillende klassen van effecten zijn toegelaten tot de handel op gereguleerde markt, tot de houders van een of meer klasse(n) van die effecten.

Het openbaar bod dient zich te richten tot alle rechthebbenden van een categorie of klasse van effecten, ongeacht de titel of grond waarop het recht is verkregen. «Buyers» die in het kader van zogeheten repurchase transacties (repo's) en «lenders» die door «securities lending transacties» eigenaar zijn geworden van effecten dienen dus aangemerkt te worden als rechtshabende. Overigens hoeft de opname van territoriale restricties in het bod, onder uitzonderlijke omstandigheden, niet in strijd te zijn met de verplichting om het bod op alle rechthebbenden te richten. Daarvan kan bijvoorbeeld sprake zijn wanneer in een staat, niet zijnde een lidstaat van de Europese Unie, geldende voorschriften, waaraan door de bieder moet worden voldaan om het bod ook in dat betrokken staat te mogen uitbrengen, conflicteren met de Nederlandse biedingsregels en onevenredig belastend zijn voor de bieder. Dergelijke territoriale restricties kunnen evenwel uitsluitend de strekking hebben dat de bieder zich niet actief zal richten op de betreffende financiële markten van dat betrokken land of die jurisdictie.

De bieder heeft op grond van het tweede lid de bevoegdheid om effecten die na het uitbrengen van het openbaar bod tot de

handel op een gereguleerde markt worden toegelaten, van het bod uit te sluiten. Van eenieder hoeft redelijkerwijs niet te worden verwacht dat zijn bod zich tevens uitstrekt tot effecten die nog niet tot de handel op een gereguleerde markt zijn toegelaten.

Stb. 2012, nr. 196

Aan artikel 3 van het Bob is een tweetal nieuwe leden toegevoegd. Het nieuwe derde lid bepaalt dat niet gelijktijdig door eenzelfdeieder meer dan één openbaar bod op effecten van dezelfde categorie of klasse van de doelvennootschap kan worden aangekondigd. Deze onmogelijkheid lag reeds besloten in de systematiek van het huidige Bob, maar is ter verduidelijking thans ook uitdrukkelijk in het Bob opgenomen. Mocht deieder die reeds een vrijwillig openbaar bod heeft aangekondigd parallel hieraan een tweede vrijwillig openbaar bod op effecten van dezelfde categorie of klasse van de doelvennootschap aankondigen, zal een dergelijke (tweede) aankondiging nooit tot een uitgebracht openbaar bod kunnen leiden. De AFM zal immers haar goedkeuring aan het biedingsbericht onthouden. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt dat het verbod van artikel 3, derde lid, van het Bob niet geldt voor de aankondiging van een verplicht openbaar bod. Hierbij wordt verwezen naar (de toelichting bij) artikel 5b van het Bob dat een regeling bevat voor de situatie dat een eenmaal uitgebracht vrijwillig openbaar bod gedurende het biedingsproces transformeert tot een verplicht bod. Voorts wordt hierbij opgemerkt dat artikel 3, derde lid, van het Bob geen betrekking heeft op de situatie waarin deieder de geboden prijs van het door hem uitgebrachte openbaar bod verhoogt (al dan niet met wijziging van de samenstelling van de geboden prijs), bedoeld in artikel 15, vierde lid.

Het nieuwe vierde lid bepaalt dat een openbaar bod onherroepelijk is vanaf het moment waarop het bod is uitgebracht door de publicatie van het door de AFM goedgekeurde biedingsbericht overeenkomstig artikel 10 van het Bob. Ook dit lag reeds besloten in de systematiek van het huidige Bob, maar is ter verdere verduidelijking thans uitdrukkelijk in het Bob opgenomen.

Artikel 4

1. **Indien ingevolge dit besluit een openbare mededeling is vereist wordt deze openbare mededeling onverwijld en overeenkomstig het bij of krachtens artikel 17, eerste lid, tweede alinea, van de verordening marktmisbruik bepaalde gedaan. Artikel 17, vierde lid, van de verordening marktmisbruik is van overeenkomstige toepassing.**
2. **Indien op grond van artikel 17, eerste lid, van de verordening marktmisbruik informatie openbaar is gemaakt kan een op grond van dit besluit vereiste openbare mededeling omtrent dezelfde informatie achterwege blijven.**
3. **Eenieder doet een openbare mededeling over informatie als bedoeld in artikel 7, eerste lid, van de verordening marktmisbruik voor zover die rechtstreeks op hem betrekking heeft of verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte**

openbaar bod.¹²

4. **Ter zake van het uitstellen van de openbaarmaking van informatie als bedoeld in artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, 5, eerste, tweede of vierde lid, 5a, 5b, eerste lid, 6, eerste lid, 7, eerste tot en met vierde en zesde lid, 10, derde lid, 13, eerste lid, 15, tweede, vierde lid en 16, eerste lid of 17, eerste lid, bestaat geen rechtmatig belang als bedoeld in artikel 17, vierde lid, onderdeel a, van de verordening marktmisbruik.**

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel is bepaald hoe voldaan kan worden aan het vereiste van het doen van een openbare mededeling. Daarnaast regelt het de verhouding met de wettelijke bepalingen over het tegengaan van marktmisbruik. Uitgangspunt is geweest dat het algemene regime van de wettelijke regels inzake het voorkomen van marktmisbruik leidend is.

In het eerste lid is de wijze van openbaar maken van artikel 5:59 van de wet, waarin het openbaar maken van koersgevoelige informatie is geregeld, van overeenkomstige toepassing verklaard op mededelingen die moeten worden gedaan op grond van dit besluit. Als gevolg van het van overeenkomstige toepassing verklaren van artikel 5:59, eerste lid, tweede en derde volzin, van de wet en van de leden 2 en 3 van artikel 5:59 van de wet en de artikelen 12, 13 en 14 van het Besluit Marktmisbruik Wft, dienen alle mededelingen die in het kader van dit besluit moeten worden gedaan op dezelfde wijze openbaar te worden gemaakt als koersgevoelige informatie openbaar gemaakt moet worden. Een voorbeeld daarvan is dat openbaarmaking van mededelingen, welke op grond van dit besluit moeten worden gedaan, onverwijld moet geschieden.

¹² Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat is de omvang van de publicatieplicht van eenieder op wie artikel 5:59 Wft niet rechtstreeks van toepassing is?

Antwoord: Voor eenieder (in de zin van artikel 1:1 Wft, dat wil zeggen vanaf het moment dat een openbaar bod wordt voorbereid, kwalificeert men in principe alsieder) van wie geen door hem uitgegeven of aangeboden financiële instrumenten met zijn instemming zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt in Nederland, geldt de verplichting tot openbaarmaking van koersgevoelige informatie op grond van artikel 4 lid 3 Bob. Deze verplichting geldt, ingevolge artikel 4 lid 3 Bob, voor zover het koersgevoelige informatie betreft "die rechtstreeks op hem betrekking heeft of verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod".

Gelet op doel en strekking dient deze verplichting aldus te worden gelezen: de hiervoor bedoeldeieder dient koersgevoelige informatie openbaar te maken:

- (1) voor zover die rechtstreeks op hem betrekking heeft en verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod, of
- (2) voor zover die verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod.

Doelstelling hierbij is dat de koersgevoelige informatie beschikbaar komt die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang is voor het vormen van een verantwoord oordeel over het (mogelijke) openbaar bod en daarmee de goede werking van de financiële markten en de bescherming van de spelers op die markten.

Openbaarmaking geschiedt bovendien door middel van een persbericht dat gelijktijdig wordt uitgebracht in Nederland en in iedere andere lidstaat waar de door de vennootschap uitgegeven effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereglemeerde markt. Gelijktijdig met het uitbrengen van het persbericht wordt de AFM op de hoogte gebracht van de inhoud van de openbare mededeling. Daarnaast moet als gevolg van de verwijzing naar artikel 5:59, tweede lid, van de wet, de openbaar te maken informatie op de website van de vennootschap worden geplaatst. Omdat ook het derde lid van artikel 5:59 van de wet van overeenkomstige toepassing is verklaard, kan openbaarmaking van mededelingen die op grond van dit besluit moeten worden gedaan – net als informatie die op grond van artikel 5:59 van de wet openbaar moet worden gemaakt – onder omstandigheden worden uitgesteld. Dit artikellid is van overeenkomstige toepassing verklaard om te voorkomen dat verschillende regimes gelden voor openbaarmaking van dezelfde soort informatie op grond van dit besluit of op grond van artikel 5:59 van de wet. Een inperking op deze uitstel-mogelijkheid in het kader van openbare biedingen is overigens opgenomen in het vierde lid van dit artikel. Verwezen wordt naar de hieronder opgenomen toelichting. Ten slotte zijn met betrekking tot de wijze van openbaarmaking van informatie ook de uitvoeringsregels, opgenomen in de artikelen 12, 13 en 14 van het Besluit marktmisbruik Wft, van overeenkomstige toepassing verklaard.

In het tweede lid is bepaald dat indien al een mededeling is gedaan op grond van artikel 5:59 van de wet dit niet nogmaals behoeft plaats te vinden op grond van dit besluit. Dubbele mededelingen, en dus dubbele kosten, worden zo voorkomen, terwijl de voor het biedingsproces noodzakelijke mededelingen wel worden gedaan.

In het derde lid is een restbepaling opgenomen. Hierin wordt geregeld dat buitenlandse bidders en niet-beursgenoteerde bidders, voor wie artikel 5:59 van de wet niet rechtstreeks geldt, koersgevoelige informatie openbaar dienen te maken voor zover die informatie betrekking heeft op de bidder of verband houdt met een (voorgenomen, aangekondigd of uitgebracht) openbaar bod. (Overigens bepaalt artikel 1.1 van de wet dat reeds sprake is van een bidder indien diegene een openbaar bod voorbereidt.) Bedacht dient daarbij te worden dat weliswaar dit besluit reeds geldt voor buitenlandse en niet-beursgenoteerde bidders, waardoor de openbare mededelingen waartoe zij in dit besluit verplicht worden ook zonder het derde lid van dit artikel al voor hen gelden. Echter, om voor alle bidders eenzelfde algemene verplichting tot het doen van openbare mededelingen over koersgevoelige informatie met betrekking tot een openbaar bod te laten gelden, is deze toevoeging noodzakelijk. De hierboven reeds besproken, van overeenkomstige toepassing verklaring van (onder meer) lid 3 van artikel 5:59 van de wet in het eerste lid van dit artikel, bewerkstelligt overigens dat ook buitenlandse bidders en niet-beursgenoteerde bidders voor wie artikel 5:59 van de wet niet rechtstreeks geldt, in beginsel en onder omstandigheden een beroep kunnen doen op de uitstel-mogelijkheid. (Er is echter, zoals hieronder zal worden beschreven, een aantal openbare mededelingen terzake waarvan géén beroep kan worden gedaan op de uitstel-mogelijkheid.) De verplichting tot het doen van een openbare mededeling geldt overigens nadrukkelijk ook na het uitbrengen van het openbaar bod, door middel van het algemeen verkrijgbaar stellen van een biedingsbericht.

In het vierde lid van dit artikel zijn tenslotte enkele uitzonderingen opgenomen op de mogelijkheid om openbaarmaking van bepaalde informatie of het doen van bepaalde mededelingen uit te stellen. Bepaalde openbare mededelingen over openbare biedingen die moeten worden gedaan op grond van artikel 5:59 van de wet of op grond van dit besluit, kunnen redelijkerwijs niet worden uitgesteld. Het gaat hier bijvoorbeeld om de aankondiging van een openbaar bod, de mededeling dat een aangekondigd openbaar bod niet zal worden uitgebracht of mededelingen omtrent wanneer aandeelhouders hun effecten kunnen aanmelden. De aangeduide mededelingen zijn in het vierde lid uitgezonderd van de mogelijkheid van uitstel omdat zij noodzakelijk zijn voor een goed verloop van het biedingsproces en de werking van de financiële markten. Omdat het biedingsproces alleen in goede banen kan lopen wanneer de openbaarmaking van de in het vierde lid genoemde informatie onverwijld geschiedt, zal er in het concrete geval geen rechtmatig belang bestaan voor het uitstellen van deze mededelingen. Daarom is in dit artikel uitdrukkelijk bepaald dat ten aanzien van deze mededelingen geen rechtmatig belang bestaat in de zin van artikel 5:59, derde lid, van de wet. De grondslag hiervoor is opgenomen in artikel 5:59, vierde lid, van de wet. Overigens zal wanneer het vierde lid van toepassing is, artikel 14 van het Besluit Marktmisbruik, dat in het eerste lid van overeenkomstige toepassing is verklaard, geen toepassing kunnen vinden, nu dit artikel ziet op de situatie dat een openbare mededeling mogelijk wel uitgesteld kan worden.

Stb. 2008, nr. 578

In het Besluit openbare biedingen Wft wordt in de artikelen 4, 5 en 13 verwezen naar 5:59 van de Wft of naar de artikelen 12, 13 en 14 van het Besluit Marktmisbruik Wft. Dit is aangepast. Met deze wijzigingen worden geen inhoudelijke wijzigingen beoogd.

Stb. 2012, nr.196

Voor, kort gezegd, uitgevende instellingen waarvan in Nederland financiële instrumenten zijn toegelaten tot de handel op een gereglemeerde markt of op een multilaterale handelsfaciliteit geldt uit hoofde van artikel 5:25i van de Wft de verplichting om, in beginsel, onverwijld informatie als bedoeld in de definitie van voorwetenschap (hierna: «koersgevoelige informatie») algemeen verkrijgbaar te stellen. Op bidders en doelvennootschappen die kwalificeren als dergelijke uitgevende instellingen is het bepaalde in artikel 5:25i van de Wft rechtstreeks van toepassing en werkt deze bepaling onverkort in de situatie waarin de biedingsregels van toepassing raken. De mogelijkheid bestaat daarnaast dat een bidder niet rechtstreeks onder het toepassingsbereik van artikel 5:25i van de Wft valt. Het huidige artikel 4, derde lid, van het Bob voorziet in die situatie door te bepalen dat dergelijke bidders eveneens verplicht zijn tot het doen van een openbare mededeling over «koersgevoelige informatie». Artikel 4, derde lid, van het Bob bepaalt in dat verband dat onder dergelijke informatie moet worden verstaan informatie «voor zover die rechtstreeks op de bidder betrekking heeft of verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod».

In de praktijk is enige onduidelijkheid ontstaan over de vraag of ook bidders waarop artikel 5:25i van de Wft rechtstreeks van toepassing is informatie algemeen verkrijgbaar dienen te stellen indien sprake is van informatie «die verband houdt met het

voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod.» Omdat het wenselijk is dat deze onduidelijkheid verdwijnt én omdat wenselijk is dat dergelijke bieders inderdaad ook informatie die niet rechtstreeks op hen betrekking (behoeft te) hebben, doch wel verband houdt met het openbaar bod algemeen verkrijgbaar stellen, is artikel 4 van het Bob op dit punt aangepast. Het is van belang dat juist een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende aandeelhouder van de doelvennootschap beschikt over alle informatie die van belang is voor het vormen van een verantwoord oordeel over het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte bod. Dit houdt mede in dat ook voor de bieder koersontwikkelingen van de doelvennootschap een indicatie kunnen vormen voor de vraag of sprake is van het (al dan niet langer) waarborgen van vertrouwelijkheid van informatie als bedoeld in artikel 5:25i, derde lid, onderdeel c, van de Wft.

De aanpassing van artikel 4, derde lid, van het Bob heeft tot gevolg dat ook voor bieders waarop artikel 5:25i van de Wft rechtstreeks van toepassing is, komt te gelden dat zij informatie onverwijld door middel van een persbericht algemeen verkrijgbaar dienen te stellen indien dergelijke informatie, zonder dat deze «rechtstreeks betrekking heeft op de bieder», wel «verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod». In de praktijk bleek met name over (de overeenkomstige toepasselijkheid op informatie die ziet op) dit laatste element onduidelijkheid te bestaan.

Overwogen is om in artikel 4, vierde lid, van het Bob nader te specificeren onder welke omstandigheden niet langer gebruik kan worden gemaakt van de uitstelmogelijkheid. In de praktijk bestaat hierover enige onduidelijkheid. Een aanvulling van het vierde lid zou kunnen bijdragen aan vergroting van de duidelijkheid, zonder dat beoogd zou zijn een nieuwe norm te introduceren. Na overleg met marktpartijen is van dit voornemen afgezien. De reden hiervoor is dat het doorvoeren van een dergelijke verduidelijking, ondanks dat niet beoogd zou zijn om een inhoudelijke aanpassing aan te brengen, desalniettemin het risico met zich brengt dat – in de perceptie van belanghebbers – (toch) een nieuw, of aangescherpt, normenkader ontstaat. Een dergelijke (gepercipieerde) ontwikkeling zou niet wenselijk zijn. Voorop staat dat voor het uiterlijke moment waarop informatie die kwalificeert als «voorwetenschap» algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld, het algemene normenkader van de marktmissbruikregels (vergelijk artikel 4 van het Besluit uitvoeringsrichtlijn transparantie uitgevende instellingen Wft) bepalend is en blijft. Dit heeft inmiddels in de jurisprudentie een nadere invulling gekregen, onder meer wat betreft het niet meer kunnen uitstellen van het algemeen verkrijgbaarstellen van «voorwetenschap» indien uit koersontwikkelingen blijkt dat de vertrouwelijkheid van de informatie niet langer is gewaarborgd. Gegeven het voorgaande is van een nadere invulling in (de toelichting op) artikel 4 van het Bob derhalve afgezien.

De aanpassingen in onderdeel 2 behelzen alle aanpassingen van het vierde lid van artikel 4. In dat artikellid is opgesomd dat terzake van een aantal mededelingen die, ingevolge uiteenlopende artikelen van het Bob, verplicht moeten worden gedaan, geen rechtmatig belang bestaat (op grond waarvan van de uitstelmogelijkheid gebruik zou kunnen worden gemaakt). Deze opsomming is aangevuld met mededelingen die als gevolg van de aanpassingen in het onderhavige besluit aan het

Bob zijn toegevoegd of die abusievelijk nog niet in artikel 4, vierde lid, van het Bob waren opgenomen.

Stb 2017 nr 300

Artikel 4, eerste lid, bepaalt dat wanneer op grond van het Besluit openbare biedingen Wft (Bob) een openbare mededeling moet worden gedaan, dit geschiedt op de wijze waarop uitgevende instellingen voorwetenschap openbaar moeten maken. Hiertoe werd verwezen naar de relevante bepalingen uit de Wft, waaronder artikel 5:25i, tweede lid, Wft. De wijze waarop uitgevende instellingen voorwetenschap openbaar moeten maken, wordt nu geregeld door artikel 17 van de verordening. Het eerste lid van de wijzigingsopdracht zorgt ervoor dat artikel 4, eerste lid, Bob voor de wijze van openbaarmaking van mededelingen voortaan verwijst naar artikel 17 van de verordening.

Het tweede lid van artikel 4 Bob bepaalt dat een melding op grond van het Bob achterwege kan blijven indien de desbetreffende informatie al openbaar is gemaakt op grond van de plicht voor uitgevende instellingen om voorwetenschap openbaar te maken. Ter zake van voornoemde plicht wordt verwezen naar artikel 5:25i Wft. Deze plicht volgt nu uit artikel 17 van de verordening. Het tweede lid van de wijzigingsopdracht actualiseert daarom de verwijzing.

Artikel 4, derde lid, Bob bepaalt wanneer een bieder gehouden is voorwetenschap openbaar te maken. Wat betreft de definitie van voorwetenschap wordt verwezen naar artikel 5:53 Wft. Het derde lid van de wijzigingsopdracht vervangt deze verwijzing door een verwijzing naar artikel 7 van de verordening.

Het vierde lid van artikel 4 Bob bepaalt dat voor bepaalde openbaarmakingsplichten uit het Bob geen rechtmatig belang voor uitstel van de openbaarmaking bestaat als bedoeld in artikel 5:25i, derde lid, onderdeel a. Naar huidig recht regelt artikel 17, van de verordening de plicht om voorwetenschap openbaar te maken en de voorwaarden waaronder openbaarmaking uitgesteld kan worden. Concreet is de voorwaarde dat er een rechtmatig belang moet zijn voor uitstel opgenomen in artikel 17, vierde lid, onderdeel a. Het vierde lid van de wijzigingsopdracht actualiseert de verwijzing.

De verordening voorziet niet in nadere omschrijving van het begrip «rechtmatig belang». Gezien de rechtstreekse werking van de verordening, valt het geven van een nadere omschrijving hiervan in principe niet langer binnen de beleidsvrijheid van de lidstaten. Artikel 23, derde lid, tweede alinea, van de verordening bepaalt echter dat de verordening van toepassing is onverminderd de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen die zijn vastgesteld met betrekking tot openbare overnamebiedingen, fusies, of andere transacties die gevolgen hebben voor de eigendom van of de zeggenschap over vennootschappen waarop wordt toegezien door de toezichthoudende autoriteiten die door de lidstaten zijn aangewezen overeenkomstig artikel 4 van de overnamerichtlijn¹³ waarbij vereisten worden vastgesteld die verder gaan dan de vereisten van deze verordening. Dit betekent dat de vrijheid bestaat om artikel 4 te behouden. Gezien de wens om zo beleidsarm mogelijk uitvoering te geven aan de verordening is ervoor gekozen om artikel 4, vierde lid, Bob in stand te laten.

¹³ Richtlijn 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van 21 april 2004 betreffende het vervallen; de verordening regelt de reikwijdte van de regels ter voorkoming van marktmissbruik.

Hoofdstuk 2. Algemene bepalingen omtrent openbare biedingen

§ 2.1 Aankondigen van een openbaar bod

Artikel 5

1. Eenieder en een doelvennootschap kondigen, ieder voor zover het hem of haar aangaat, een openbaar bod, niet zijnde een verplicht bod, aan door middel van een openbare mededeling, uiterlijk zodra tussen de bieder en de doelvennootschap, al dan niet voorwaardelijke, overeenstemming is bereikt¹⁴ over het uit te brengen openbaar bod. De mededeling bevat^{15 16} de namen van

de bieder en de doelvennootschap en, voor zover van toepassing, de voorgenomen prijs of ruilverhouding en de op dat moment reeds vastgestelde voorwaarden waarvan de verplichting tot het uitbrengen of nakomen van het openbaar bod afhankelijk zal worden gesteld.

2. Een openbaar bod, niet zijnde een verplicht bod, is aangekondigd indien een bieder zonder, al dan niet voorwaardelijke, overeenstemming te hebben bereikt, concrete informatie over de inhoud van het voorgenomen openbaar bod openbaar heeft gemaakt, tenzij de instelling die de effecten heeft uitgegeven waarop het voorgenomen openbaar bod betrekking heeft onverwijld na openbaarmaking van de concrete informatie door de bieder door middel van een openbare mededeling meedeelt dat zij met de bieder

¹⁴ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wanneer is een 'niet vriendelijk' openbaar bod aangekondigd?

Antwoord: Een 'onvriendelijk bod' (niet zijnde een verplicht bod) is aangekondigd indien door toedoen van de bieder concrete informatie (in de betekenis van artikel 5:53, lid 1, Wft) over de inhoud van een voorgenomen bod openbaar (niet noodzakelijk via een persbericht) is gemaakt.

Of sprake is van voldoende concrete informatie over het voorgenomen bod is afhankelijk van de omstandigheden van het geval. In een tweetal situaties zal, zoals opgenomen in artikel 5 lid 2 Bob, echter in ieder geval sprake zijn van voldoende concrete informatie, te weten:

- a) in de situatie dat de bieder de naam van de (potentiële) doelvennootschap noemt in combinatie met een, al dan niet indicatieve (bijvoorbeeld een bandbreedte van of indicatie van een) prijs, of
- b) in de situatie dat de bieder de naam van de (potentiële) doelvennootschap noemt in combinatie met een concreet omschreven voorgenomen tijdschema voor het voorgenomen bod (dat wil zeggen een redelijk zekere indicatie van wanneer het voorgenomen bod zal worden uitgebracht, eventueel aangevuld met gegevens omtrent het tijdstip van indiening van het biedingsbericht bij de AFM en/of de aanmeldingstermijn).

Overeenkomstig artikel 5 lid 1 Bob dient een bieder, indien deze een aankondiging van een 'onvriendelijk bod' zoals hiervoor bedoeld doet, zich ook in dit geval te realiseren dat in verband met een dergelijke aankondiging op dat moment al die informatie openbaar dient te worden medegedeeld. Dit zal op zodanige wijze moeten gebeuren dat wordt bereikt dat de rechthebbenden op de effecten waarop het (mogelijke) openbaar bod zal zien, op basis van die informatie kunnen beoordelen hoe reëel de kans op doorgang danwel slagen van het (mogelijke) openbaar bod is op het moment van deze aankondiging van het voorgenomen openbaar bod.

N.B. Zie ook artikel 12 Bob ten aanzien van de offer conditions; uiterlijk tijdstip noemen volledig pakket voorwaarden; voorwaarden mogen niet van de wil van de bieder afhankelijk zijn; noodzaak openbare mededeling in geval van (niet) vervuld zijn voorwaarde.

¹⁵ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Welke inhoud dient de openbare mededeling omtrent "voorwaardelijke overeenstemming" (artikel 5 lid 1 Bob) te omvatten?

Antwoord: Het persbericht als bedoeld in artikel 5 lid 1 Bob "voorwaardelijke overeenstemming" dient de volgende informatie te omvatten:

- (1) "al dan niet voorwaardelijke overeenstemming", te weten:
 - a. dat voorwaardelijke overeenstemming is bereikt, met een beschrijving waarom hiervan sprake is (zie ook hierna onder (4));
 - of
 - b. dat onvoorwaardelijke overeenstemming is bereikt, met een duidelijke beschrijving dat de overeenstemming over het uitbrengen van het openbaar bod niet meer afhankelijk is van de vervulling van enige voorwaarde, en
- (2) de namen van de bieder en de doelvennootschap, en
- (3) de voorgenomen prijs of ruilverhouding (alsmede of deze prijs/ruilverhouding in- of exclusief enig nog te betalen dividend is), en
- (4) de op dat moment reeds vastgestelde voorwaarden, te weten een beschrijving van alle voorwaarden die op dat moment reeds zijn vastgesteld, zowel:
 - a. pré-offer conditions; voorwaarden waarvan de verplichting tot uitbrengen van het bod afhankelijk is gesteld, en
 - b. offer conditions; voorwaarden waarvan de verplichting tot nakoming van het bod afhankelijk zal worden gesteld.

Met de in de openbare mededeling te beschrijven informatie zoals hiervoor bedoeld dient te worden bereikt dat de rechthebbenden op de effecten waarop het (mogelijke) openbaar bod zal zien, op basis van die informatie kunnen beoordelen hoe reëel de kans op doorgang danwel slagen van het (mogelijke) openbaar bod is op het moment van deze aankondiging van het voorgenomen openbaar bod. Daarnaast geldt ten aanzien van de offer conditions het bepaalde in artikel 12 Bob (uiterlijk tijdstip noemen volledig pakket voorwaarden; voorwaarden mogen niet van de wil van de bieder afhankelijk zijn; noodzaak openbare mededeling in geval van (niet) vervuld zijn voorwaarde).

¹⁶ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Is het noodzakelijk om in persberichten het relevante artikel te vermelden op grond waarvan het betreffende persbericht wordt gepubliceerd?

Antwoord: Ja, de AFM is van mening dat ten behoeve van de duidelijkheid voor de markt in een op grond van de Biedingsregels te publiceren persbericht duidelijk dient te worden vermeld: het relevante artikel met het relevante artikellid en de relevante subparagraaf (bijv. "dit is een persbericht op grond van artikel 7 lid 1 sub a Besluit openbare biedingen Wft").

overleg voert. Voor de toepassing van dit lid is in ieder geval concrete informatie openbaar gemaakt indien de bieder de naam noemt van de instelling die de effecten heeft uitgegeven waarop het voorgenomen openbaar bod betrekking heeft in combinatie met:

- a. een voorgenomen prijs of ruilverhouding; of
- b. een concreet omschreven voorgenomen tijdschema voor het verloop van het voorgenomen openbaar bod.

3. Een verplicht bod is aangekondigd, indien:

- a. een aankondiging als bedoeld in artikel 5:70, eerste lid, van de wet is gedaan;
- b. een door de ondernemingskamer van gerechtshof Amsterdam getroffen maatregel als bedoeld in artikel 5:73, eerste lid, van de wet, onherroepelijk is geworden; of
- c. naar het recht van een andere lidstaat vaststaat dat een openbaar bod verplicht dient te worden uitgebracht en daarover door de doelvennootschap een openbare mededeling is gedaan op grond van artikel 17, eerste lid, van de verordening marktmisbruik.

4.^[SEP] Vanaf het tijdstip waarop een openbaar bod is aangekondigd tot en met het tijdstip waarop het is uitgebracht of waarop een openbare mededeling is gedaan omtrent het niet uitbrengen van het bod, doen de bieder en de doelvennootschap, ieder met betrekking tot door henzelf verrichte transacties, een openbare mededeling over iedere door hen verrichte transactie in de effecten waarop het openbaar bod betrekking heeft of de effecten die in ruil worden aangeboden en van iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst. De mededeling bevat informatie over de hoeveelheid en categorie of klasse van deze effecten, de daarvoor geldende voorwaarden, waaronder de prijs of ruilverhouding, en de omvang van de bestaande onderlinge rechtstreekse of middellijke kapitaal deelnemingen.

5.^[SEP] De mededeling, bedoeld in het vierde lid, wordt telkens onverwijld gedaan nadat de betrokken transactie of overeenkomst is verricht onderscheidenlijk is gesloten, met dien verstande dat ten hoogste een keer per dag een mededeling hoeft te worden gedaan.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt de aankondiging van een bod. In het eerste lid wordt, ter bevordering van een ordelijk verloop van het biedingsproces, geregeld wanneer een openbaar bod moet worden aangekondigd. De mededeling waarmee het bod wordt aangekondigd moet ook worden gedaan wanneer deze niet vereist zou zijn overeenkomstig artikel 5:59 van de wet (of

artikel 5, derde lid, van dit besluit), bijvoorbeeld wanneer de informatie niet als «koersgevoelig» wordt aangemerkt.

In het eerste lid is het moment waarop de aankondiging van het bod moet worden gedaan bepaald op het moment van voorwaardelijke overeenstemming, in plaats van het moment van gerechtvaardigde verwachting dat overeenstemming zal worden bereikt, zoals was bepaald in artikel 9b, tweede lid, onder a, van het Bte 1995. Uiteraard moet ook een aankondiging worden gedaan wanneer er sprake is van onvoorwaardelijke overeenstemming. Voorwaardelijke overeenstemming houdt in dat er tussen de bieder en de doelvennootschap overeenstemming is, maar dat die overeenstemming nog kan worden beïnvloed door voorwaarden die samenhangen met de uitkomst van naleving van wettelijke verplichtingen. Hierbij kan bijvoorbeeld worden gedacht aan een concreet geval waarin nog een advies moeten worden ontvangen, zoals het advies van de ondernemingsraad in de zin van de Wet op de Ondernemingsraden. Op grond van artikel 25 van die wet dient advies aan de ondernemingsraad te worden gevraagd voor het overdragen of overnemen van de zeggenschap in de onderneming. Dit advies dient te worden gevraagd op een zodanig tijdstip dat het advies nog van wezenlijke invloed kan zijn op het te nemen besluit. Ook een nog te nemen besluit ten aanzien van de overname of fusie door een (mededingings) toezichthouder in het kader van het concentratietoezicht kan een reden zijn dat de overeenstemming nog voorwaardelijk is. Het moment van voorwaardelijke overeenstemming zal doorgaans op een later tijdstip in het biedingsproces gelegen zijn dan het voorheen in het Bte 1995 geregelde moment van gerechtvaardigde verwachting. Mede daardoor is er op het moment van voorwaardelijke overeenstemming meer zekerheid over de daadwerkelijke doorgang van een bod.

Het is overigens moeilijk voorstelbaar dat sprake zou (kunnen) zijn van voorwaardelijke overeenstemming terwijl nog onderhandelingen gaande zijn waarvan, als deze openbaar zouden worden gemaakt, de uitkomst of het normale verloop ervan zouden worden beïnvloed. Eveneens is moeilijk voorstelbaar dat sprake is van voorwaardelijke overeenstemming terwijl in het concrete geval door de Raad van Commissarissen nog een besluit omtrent goedkeuring dient te worden genomen. Dit besluit zal al eerder moeten zijn genomen.

De voorwaardelijke overeenstemming die hier bedoeld is, is gericht op de inhoud van het bod. In de meeste gevallen zal er overeenstemming bestaan over de prijs. Het kan echter ook zo zijn dat de prijs nog niet vaststaat. Dan zal dit wel moeten worden gecompenseerd door voldoende duidelijke afspraken over de overige onderdelen van het bod, om te kunnen spreken van voorwaardelijke overeenstemming. Het noemen van een richtprijs of bandbreedte van een prijs is daarbij een mogelijkheid. De bij de aankondiging genoemde prijs zal overigens per definitie een voorlopige zijn. Uiterlijk in het biedingsbericht moet een definitieve prijs worden genoemd. De gegevens die de mededeling moet vermelden worden, anders dan voorheen in het Bte 1995, in dit besluit bij de mededelingsverplichting vermeld, in plaats van in een apart artikel. Bovendien worden bepaalde gegevens, anders dan in het Bte 1995, niet meer verlangd, zoals de indicatie van de verkrijgbaarstelling van het biedingsbericht, omdat het niet altijd mogelijk is een betrouwbare indicatie te geven mede vanwege de verplichte voorafgaande goedkeuring van het biedingsbericht door de AFM. Als er een (voorgenomen) prijs of ruilverhouding is afgesproken zal

deze moeten worden genoemd in de mededeling.

Het tweede lid ziet op de situatie dat een bieder voornemens is een onvriendelijk bod uit te brengen en dit voornemen openbaar heeft gemaakt door het openbaar maken van concrete informatie over het voorgenomen bod. Dat hoeft overigens niet te geschieden langs de weg van een openbare mededeling, waarvoor volgens artikel 4, eerste lid, van dit besluit vormvoorschriften gelden. Iedere manier waarop, door toedoen van de bieder, concrete informatie over het voorgenomen bod de facto anderen dan de bieder, de doelvennootschap en de AFM heeft bereikt, is voldoende voor toepassing van het tweede lid. Of sprake is van voldoende concrete informatie over het voorgenomen bod is afhankelijk van de omstandigheden van het geval. In een tweetal situaties zal echter in ieder geval sprake zijn van voldoende concrete informatie. Het gaat om de situatie dat een bieder de naam van de (potentiële) doelvennootschap noemt in combinatie met een, al dan niet indicatieve (bijvoorbeeld een bandbreedte van of indicatie van een) prijs, of wanneer hij de naam van de (potentiële) doelvennootschap noemt in combinatie met een concreet omschreven voorgenomen tijdschema (dat wil zeggen een redelijk zekere indicatie van wanneer het voorgenomen bod zal worden uitgebracht, eventueel aangevuld met gegevens omtrent het tijdstip van indiening van het biedingsbericht bij de AFM en/of de aanmeldingstermijn) voor het voorgenomen openbaar bod. Ook openbaarmaking (zonder vormvereisten) van andere gegevens kan er onder omstandigheden toe leiden dat voldoende concrete informatie over een voorgenomen bod bekend is gemaakt. Wanneer eenmaal door de bieder voldoende concrete informatie over een voorgenomen bod openbaar is gemaakt, zonder dat sprake is van (voorwaardelijke) overeenstemming met de doelvennootschap, starten ingevolge het tweede lid de biedingsprocedure en de daarin opgenomen termijnen. Overigens is de betekenis van het begrip «concrete informatie» gelijk aan de betekenis daarvan in artikel 5:53, eerste lid, van de wet.

In het derde lid wordt een regeling gegeven voor het verplichte bod. De aankondiging van een verplicht bod wordt geregeld in artikel 5:70, eerste lid, van de wet. In dat geval is een bod ook aangekondigd in de zin van dit besluit. Het is noodzakelijk deze bepaling op te nemen omdat op meerdere plaatsen in dit besluit wordt verwezen naar de aankondiging. De aankondiging houdt de aanvang van het biedingsproces in. Het bepaalde onder a ziet op de situatie dat een verplicht bod wordt aangekondigd al dan niet na tussenkomst van de Ondernemingskamer. Het bepaalde onder b ziet daarentegen op de situatie dat de Ondernemingskamer de aankondiging van een verplicht bod heeft geboden, maar dat deze maatregel niet tot werkelijke aankondiging heeft geleid. Alsdan wordt het bod geacht te zijn aangekondigd, indien de maatregel van de Ondernemingskamer onherroepelijk is. Zonder deze bepaling zou er een leemte kunnen ontstaan. Of de situatie, bedoeld onder b, zich vaak zal voordoen, valt te bezien. De Ondernemingskamer heeft namelijk mogelijkheden om te bevorderen dat een bevel als bedoeld in artikel 5:73, eerste lid, onderdeel a, wel wordt nageleefd. De Ondernemingskamer kan aan het vonnis waarin het gebod wordt opgelegd een dwangsom verbinden als bedoeld in artikel 611a van het Wetboek van Rechtsvordering of, indien dat wordt gevorderd, het vonnis uitvoerbaar bij voorraad verklaren.

Bovendien kan zich ook de situatie voordoen dat de verplichting om een bod te doen ontstaat naar buitenlands recht. Ook

in dat geval zal de aankondiging een duidelijk bepaalbaar moment moeten zijn. Omdat het vaststaan van de verplichting dat een bod moet worden uitgebracht doorgaans zal kwalificeren als openbaar te maken koersgevoelige informatie, op grond van artikel 5:59, eerste lid, van de Wet, is onder c bepaald dat deze mededeling tot gevolg heeft dat in die situatie een bod is aangekondigd.

In het vierde lid wordt geregeld dat de bieder en de doelvennootschap tussen het tijdstip waarop het bod is aangekondigd en het tijdstip waarop het is uitgebracht, of een openbare mededeling is gedaan dat het bod niet zal worden uitgebracht, aan de AFM opgave doen van de na dat tijdstip direct verrichte transacties en gesloten overeenkomsten met betrekking tot de effecten waarop het bod betrekking heeft. Het gaat hierbij om alle voorkomende transacties, waaronder koop-en verkoop-overeenkomsten, securities lending en repo's. Tevens dient daarbij mededeling te worden gedaan van de daarvoor geldende voorwaarden en van de omvang van de onderlinge kapitaaldeelnames, zowel direct als indirect. Behalve melding aan de AFM vereist Bijlage A, paragraaf 2, onder 3, dat de kapitaaldeelnames ook worden vermeld in het biedingsbericht. Hierdoor zullen de kapitaaldeelnames voor een ieder kenbaar zijn. Omdat in transacties die plaatsvinden in regelmatig verkeer op de markten in financiële instrumenten ongehinderd mogelijk moeten blijven gedurende het biedingsproces is een uitzondering gemaakt voor dergelijke transacties. Hiermee worden transacties bedoeld die via het handelsplatform van een markt in financiële instrumenten worden gesloten. Omdat de artikelen 5:38, 5:40 en 5:60 van de wet reeds meldingsplichten kennen voor transacties in effecten, die op de uitgevende instelling zelf betrekking hebben, is in het vijfde lid bepaald dat wanneer al een melding is gedaan overeenkomstig één van die artikelen, een melding uit hoofde van dit artikel achterwege kan blijven.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type-en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd. In het eerste onderdeel wordt een terminologische fout hersteld. In artikel 5, vierde lid, was geregeld dat de meldingsplicht voor onderhandse transacties na de aankondiging van een openbaar bod geldt tot en met het moment dat een openbare mededeling wordt gedaan omtrent het niet uitbrengen van een bod. Bedoeld was echter dat deze meldingsplicht zou gelden tot en met het moment dat een openbare mededeling wordt gedaan omtrent het niet indienen van een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht. Praktisch gezien is dat hetzelfde, omdat geen bod kan worden uitgebracht wanneer geen aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht wordt ingediend. In artikel 7, eerste lid, wordt echter de mogelijkheid geboden om een openbare mededeling te doen dat geen goedkeuring van het biedingsbericht zal worden gevraagd, en niet dat geen bod zal worden uitgebracht.

Stb. 2008, nr. 578

In het Besluit openbare biedingen Wft wordt in de artikelen 4, 5 en 13 verwezen naar 5:59 van de Wft of naar de artikelen 12, 13 en 14 van het Besluit Marktmissbruik Wft. Dit is aangepast. Met deze wijzigingen worden geen inhoudelijke wijzigingen beoogd.

Stb. 2012, nr.196

De in het eerste onderdeel opgenomen wijzigingen van artikel 5 van het Bob betreffen met name enige herformuleringen van de bestaande tekst. In het eerste lid van dit onderdeel is het tweede lid van artikel 5 aangepast. Dit lid bevat één nieuw element, te weten een rol voor de (beoogde) doelvennootschap. Het openbaar maken van concrete informatie omtrent de (beoogde) doelvennootschap zal als een aankondiging van een openbaar bod worden gezien, tenzij de (beoogde) doelvennootschap (onverwijld) na openbaarmaking van de concrete informatie door toedoen van de bieder openbaar mededeelt dat zij met de bieder overleg voert. De mededeling dient onverwijld te worden gedaan, hetgeen ook volgt uit artikel 4, eerste lid, van het Bob. Het oogmerk van deze wijziging is tegemoet te komen aan de in de praktijk voorkomende situatie dat een «vriendelijk» bod in voorbereiding is, van voorwaardelijke overeenstemming nog geen sprake is (maar wel verwacht wordt dat deze zal worden bereikt) en deze informatie met het oog op het tegengaan van handel op basis van voorwetenschap, dat wil zeggen dat niet langer beroep kan worden gedaan op de uitstelbaarheid van voorwetenschap of koersgevoelige informatie als bedoeld in artikel 5:25i, derde lid, van de wet, reeds algemeen verkrijgbaar wordt gesteld. Het wordt niet wenselijk geacht dat in dergelijke situaties, waarbij de (beoogde) bieder streeft naar maximale markttransparantie, de (beoogde) bieder geconfronteerd wordt met een automatische – en wellicht sneller dan wenselijke – inwerkingtreding van de termijnen en procedures van het biedingsproces.

Met de zinsnede «overleg voeren» wordt bedoeld op het voeren van inhoudelijke gesprekken. Deze gesprekken hoeven niet in zodanig vergevorderd stadium te zijn dat er al zicht is op de uitkomst van het overleg. Evenmin betekent dit dat er al sprake van onderhandelingen moet zijn.

Wellicht ten overvloede wordt opgemerkt dat de openbare mededeling waarin is vermeld dat de (beoogde) doelvennootschap met de bieder overleg voert uiteraard ook in de vorm van een gezamenlijk persbericht van de (beoogde) bieder en (beoogde) doelvennootschap kan worden gedaan. Voorts wordt opgemerkt dat ingeval een openbaar bod wordt aangekondigd als bedoeld in artikel 5, tweede lid, en de doelvennootschap en de bieder nadien alsnog overeenstemming bereiken en hierover een openbare mededeling doen, de reeds – door de aankondiging van dat openbaar bod – geactiveerde termijnen van het biedingsproces niet opnieuw aanvagen, maar blijven gelden.

In het tweede lid van dit onderdeel zijn het vierde en vijfde lid van artikel 5 van het Bob aangepast. Deels zijn deze aanpassingen van terminologische aard. Daarnaast hebben enkele inhoudelijke aanpassingen plaatsgevonden. Voorheen dienden, op basis van het vierde lid van artikel 5 van het Bob, na het moment van aankondiging van het bod verrichte transacties (slechts) aan de AFM te worden gemeld. Deze meldingsverplichting is omgezet in een (openbare) mededelingsplicht. Overwogen is om deze mededelingen via de AFM, door middel van het register, bedoeld in artikel 1:107 van de Wft, openbaar te (laten) maken. Omdat het de voorkeur verdient dat openbaarmaking plaatsvindt met zo min mogelijk tussenschakels is niet voor die oplossing gekozen. De in onderdeel L van artikel I opgenomen aanpassing van artikel 13 van het Bob sluit terminologisch bij de aanpassing in dit artikel aan.

Voorts is de uitzondering voor het doen van een melding (thans: openbare mededeling) voor transacties die gedurende het bod in regelmatig verkeer plaatsvinden op markten in financiële instrumenten, komen te vervallen. Vanaf de aankondiging van het bod is het van belang dat transparantie wordt betracht omtrent de zeggenschapsverhoudingen van bieder en doelvennootschap. Een dergelijke uitzondering verhoudt zich hier niet toe. Deze mededeling hoeft, ingevolge artikel 5, vijfde lid, van het Bob, ten hoogste een keer per dag gedaan te worden zodat deze transacties verder ongehinderd kunnen plaatsvinden.

Tot slot is een verduidelijking aangebracht in artikel 5, vierde lid, eerste volzin, van het Bob. Op grond van artikel 5, vierde lid, van het Bob dienen de bieder en de doelvennootschap tussen het tijdstip waarop het bod is aangekondigd en het tijdstip waarop het is uitgebracht of waarop een openbare mededeling is gedaan omtrent het niet uitbrengen van het bod aan de AFM – kort gezegd – opgave te doen van hun belangen in effecten waarop het bod betrekking heeft. Ten behoeve van de rechtszekerheid, is de eerste volzin van het bestaande artikel 5, vierde lid, geherformuleerd. De zinsnede «dan wel van met betrekking tot die transacties gesloten overeenkomsten» is gewijzigd in «iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst». Het gaat hierbij onder meer koop- en verkoopovereenkomsten, securities lending en repo's. Thans is bij de Tweede Kamer een wetsvoorstel¹⁷ ahangig dat de thans geldende regels voor het melden van stemmen, kapitaal, zeggenschap en kapitaalbelang in uitgevende instellingen in de Wft uitbreidt met een meldingsplicht voor bepaalde cash settled instrumenten. Dit wordt geregeld in het voorgestelde artikel 5:45, tiende lid, van de Wft. Het gaat hierbij onder meer om «contracts for difference» en «total equity return swaps». Onder «iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst» vallen ook de financiële instrumenten, opties en contracten uit het voorgestelde artikel 5:45, tiende lid, van de Wft.

Gelet op de financiële innovatie is het niet uitgesloten dat, naast de hierboven reeds genoemde instrumenten, in de toekomst ook andere instrumenten onder «iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst» kunnen vallen. Indien de ontwikkelingen op de financiële markten daartoe aanleiding geven, kan de AFM via een beleidsregel nader invullen welke instrumenten eveneens onder «iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst» vallen en dienen te worden gemeld op grond van artikel 5, vierde lid, van het Bob.

Stb 2012, nr 650

Deze bepalingen betreffen aanpassingen aan de nieuwe naamgeving van de gerechten op grond van de Wet RO, de nieuwe opzet van de Wet RO en de gewijzigde inrichting van het openbaar ministerie.

Stb 2017 nr 300

Artikel 5, derde lid, Bob bepaalt wanneer een verplicht bod is aangekondigd. Eén van de wijzen waarop dat kan gebeuren is middels openbare mededeling op grond van de plicht om voorwetenschap openbaar te maken. De verwijzing naar artikel

¹⁷ Kamerstuk 32.783, nr. 1.

5:25i wordt in dat kader vervangen naar een verwijzing naar artikel 17 van de verordening.

Artikel 5a

Uiterlijk bij de aankondiging van een verplicht bod doet de bieder een openbare mededeling over de wijze van berekenen en de hoogte van de te verwachten billijke prijs, bedoeld in artikel 5:80a van de wet.

Stb. 2012, nr.196

Onderdeel G bevat ten eerste een nieuw artikel 5a. In dat artikel is bepaald dat de bieder uiterlijk bij de aankondiging van een verplicht bod een openbare mededeling dient te doen over de billijke prijs, zoals deze met inachtneming van de wettelijke regeling tot stand komt. Artikel 5a van het Bob is opgenomen in artikel 4, vierde lid van het Bob. Dit betekent dat terzake van deze mededeling geen rechtmatig belang bestaat op grond waarvan van de uitstelmogelijkheid gebruik zou kunnen worden gemaakt.

Artikel 5b

1. ^[SEP] **Indien een verplicht bod is aangekondigd, vervalt een reeds door de bieder uitgebracht openbaar bod op dezelfde categorie of klasse effecten van rechtswege, tenzij de bieder door middel van een openbare mededeling mededeelt dat het uitgebrachte bod wordt voortgezet als een verplicht bod.**
2. ^[SEP] **Indien in de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, is vermeld dat het uitgebrachte bod wordt voortgezet als een verplicht bod vervallen van rechtswege de voorwaarden, bedoeld in artikel 12. Indien de billijke prijs, bedoeld in artikel 5:80a van de wet, hoger is dan de voorgenomen of geboden prijs of ruilverhouding van het oorspronkelijke openbaar bod, verhoogt de bieder de prijs of ruilverhouding tot de billijke prijs. Artikel 15, vierde lid, tweede volzin, is van overeenkomstige toepassing.**
3. ^[SEP] **Indien de in het oorspronkelijk uitgebrachte openbaar bod geboden prijs hoger is dan de billijke prijs, vindt geen aanpassing van de prijs plaats.**
4. ^[SEP] **Indien de bieder een openbare mededeling doet als bedoeld in het eerste lid, vangt de in artikel 14, eerste lid, bedoelde aanmeldingstermijn in afwijking van artikel 14, tweede lid, niet eerder aan dan op de eerste werkdag volgend op het doen van de openbare mededeling.**
5. ^[SEP] **Rechthebbenden op effecten die voorafgaand aan de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, hun effecten hebben aangemeld kunnen deze aanmelding binnen zeven werkdagen na de openbare mededeling herroepen.**
6. ^[SEP] **De openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, bevat in elk geval een opsomming van feiten, omstandigheden en gebeurtenis-**

sen die tot het verplichte bod hebben geleid en, voor zover van toepassing,:

- a. ^[SEP] **informatie over het vervallen van voorwaarden;**
- b. **de aangepaste geboden prijs of ruilverhouding;**
- c. **de wijze waarop de bieder zorg draagt dat hij zal voldoen aan artikel 15, vierde lid, tweede volzin; en**
- d. **de aangepaste aanmeldingstermijn.**

Stb. 2012, nr.196

Verder bevat onderdeel G het nieuwe artikel 5b van het Bob. Dat artikel voorziet in regeling van de situatie dat een eenmaal uitgebracht vrijwillig openbaar bod gedurende het biedingsproces transformeert tot een verplicht bod. De AFM heeft met het oog op deze mogelijkheid een interpretatie uitgevaardigd. Artikel 5b van het Bob is op deze interpretatie geïnspireerd. In dit artikel is (in het eerste lid) onder meer bepaald dat indien een verplicht bod is aangekondigd een eerder uitgebracht vrijwillig bod van rechtswege komt te vervallen, tenzij de bieder openbaar mededeelt dat het uitgebrachte bod wordt voortgezet als een verplicht bod. Achtergrond hiervan is dat een vrijwillig uitgebracht openbaar bod en een verplicht bod op effecten van dezelfde categorie of klasse van de doelvennootschap niet parallel naast elkaar kunnen bestaan. Dit lag reeds besloten in de systematiek van het huidige Bob, maar is ter verduidelijking (van de rechtsgevolgen) thans uitdrukkelijk in het Bob opgenomen. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt dat het bepaalde in artikel 5b, eerste lid, onder meer betekent dat als een bieder zijn belang gedurende de gratieperiode van 30 dagen (met een mogelijkheid van verlenging tot 90 dagen) afbouwt tot onder de bieddrempel, het eerder vrijwillig uitgebrachte verbod onverkort blijft gelden (en niet van rechtswege zal komen te vervallen).

In artikel 5b, vierde lid, van het Bob is een regeling opgenomen voor de aanmeldingstermijn in het geval de bieder openbaar mededeelt dat het eerder uitgebrachte vrijwillige openbaar bod wordt voortgezet als een verplicht bod. Deze aanmeldingstermijn begint op de eerste werkdag nadat de bieder een dergelijke openbare mededeling heeft gedaan. Aandeelhouders die voorafgaand aan deze openbare mededeling hun effecten reeds hadden aangemeld (onder het eerder uitgebrachte vrijwillige bod) kunnen deze aanmelding, ingevolge het vierde lid van artikel 5b, binnen zeven werkdagen herroepen. Effecten die reeds tijdens het vrijwillige uitgebrachte openbare bod waren aangemeld, blijven derhalve aangemeld onder het verplichte bod tenzij van het herroepingsrecht gebruik wordt gemaakt.

Artikel 6

1. **Indien de voorgenomen prijs of ruilverhouding of, in geval van een partieel bod of een tenderbod, het voorgenomen percentage of aantal van de effecten tot de verkrijging waarvan het openbaar bod strekt, na aankondiging definitief is vastgesteld of gewijzigd, doen de bieder en de doelvennootschap, ieder voor zover het hem of haar aangaat, een openbare mededeling hierover, onder vermelding van deze prijs of ruilver-**

houding of dit percentage of aantal.

2. Indien door een doelvennootschap na aankondiging van een openbaar bod effecten worden uitgegeven of rechten tot het nemen of verkrijgen van door de doelvennootschap uit te geven effecten worden toegekend, doet de doelvennootschap een openbare mededeling hierover, onder vermelding van de naam van degene die de bedoelde effecten of rechten verwerft, voorzover deze naam bij haar bekend is, het nominale bedrag daarvan en de prijs of uitgiftekoers. De eerste volzin is van toepassing tot en met het tijdstip waarop overeenkomstig artikel 16 een openbare mededeling wordt gedaan over de gestanddoening of de niet-gestanddoening van het openbaar bod, dan wel waarop overeenkomstig artikel 7, eerste lid, een openbare mededeling wordt gedaan over het niet indienen van een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt dat in een tweetal situaties een openbare mededeling moet worden gedaan. De mededelingsverplichtingen van dit artikel zijn opgenomen na die van artikel 5 omdat deze mededelingen later in het biedingsproces, na het moment van aankondiging van het bod, moeten worden gedaan. Zij gelden als aanvulling op de mededelingsverplichtingen van artikel 5 en zij zullen niet altijd behoeven te worden gedaan, aangezien de situaties die in artikel 6 worden geregeld zich niet in ieder biedingsproces voordoen. Voor de mededelingen van artikel 6 geldt ook dat het moment waarop deze gedaan zullen moeten worden niet vooraf is aan te geven, maar in ieder geval zal dit zijn voor het uitbrengen van het biedingsbericht. Daarom is de plaats in dit besluit ook vóór de regeling met betrekking tot de inhoud en de algemeenverkrijgbaarstelling van het biedingsbericht.

Met betrekking tot de mededelingsverplichting uit het eerste lid kan nog worden opgemerkt dat deze ziet op de situatie dat pas na de aankondiging van het bod een prijs of ruilverhouding wordt afgesproken. Bij de aankondiging hoeft immers geen prijs te worden genoemd, of kan een voorlopige prijs worden genoemd. Het eerste lid ziet tevens op de situatie dat na de aankondiging een andere prijs wordt afgesproken dan bij de aankondiging is genoemd. Ook dan is deze mededelingsverplichting van toepassing.

Niet alle mededelingsverplichtingen uit het Bte 1995 zijn in dit besluit overgenomen. Onder meer is de mededeling wanneer het voornemen tot het doen van een openbaar bod kennelijk bekend is, uit artikel 9b, tweede lid, onder c, van het Bte 1995, vervallen. Dit neemt niet weg dat indien het voorbereiden van een openbaar bod «uitlekt» het zo kan zijn dat door de bieder op grond van artikel 5:59 van de wet hierover een openbare mededeling dient te worden gedaan. De mededeling in de situatie dat een derde een openbaar bod op dezelfde effecten voorbereidt, zoals was geregeld in artikel 9b, tweede lid, onder i, Bte 1995, is eveneens vervallen, omdat in dergelijke situaties in beginsel door die derde al een mededeling gedaan zal moeten worden.

Artikel 7

1. De bieder doet binnen vier weken¹⁸ na de aankondiging van het bod een openbare mededeling, inhoudende dat:
 - a. hij binnen een door hem te bepalen en te noemen periode een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht indient bij de Autoriteit Financiële Markten;¹⁹ of
 - b. hij geen aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht zal indienen.
2. Ingeval van een verplicht bod, doet de bieder, in afwijking van het eerste lid, binnen vier weken na de aankondiging van het bod een openbare mededeling inhoudende dat hij binnen een door hem te bepalen en te noemen periode een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht indient bij de Autoriteit Financiële Markten.
- 3.^[SEP] De in het eerste lid, onderdeel a, en in het tweede lid bedoelde door de bieder te bepalen en te benoemen periode bedraagt, gerekend vanaf de aankondiging van het bod, ten hoogste 12 weken. Indien de bieder er niet in slaagt binnen de door hem benoemde periode de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht in te dienen, doet hij daarvan onverwijld een openbare mededeling. De in de eerste volzin genoemde uiterste termijn blijft onverkort van toepassing. Aan de verplichting tot het doen van de openbare mededeling, bedoeld in de tweede volzin, is voldaan, indien terzake van hetzelfde feit door de bieder een mededeling is gedaan op grond van artikel 4, derde lid, of informatie algemeen verkrijgbaar is gesteld op grond van artikel 17, eerste lid, van de

¹⁸ Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat verstaat de AFM onder een termijn van een week?

Antwoord: De AFM berekent een week op basis van 7 x 24 uur. Als een bieder bijvoorbeeld de minimale aanmeldingstermijn van vier weken wil aanhouden en de termijn start op een dinsdag om 9:00 uur, dan moet de aanmeldingstermijn minimaal tot 9.00 uur op de dinsdag vier weken later zijn opengesteld (de aanmeldingstermijn mag ook op een later tijdstip eindigen, omdat het hier een minimale termijn betreft). Als een bieder bijvoorbeeld een na-aanmeldingstermijn wil open stellen, mag deze maximaal twee weken duren. Start de termijn op een vrijdag om 10.00 uur dan dient de termijn uiterlijk op de vrijdag twee weken later om 10.00 uur te eindigen (of eerder, aangezien het hier om een maximale termijn gaat).

¹⁹ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Kan de bieder een voorgenomen bod alsnog niet uitbrengen nadat deze een 4-weken bericht onder artikel 7 lid 1 sub a Bob heeft openbaar gemaakt?

Antwoord: Tot het moment van het uitbrengen van het openbaar bod (dit is tot het moment van publicatie van een biedingsbericht, bekijk ook de veelgestelde vraag via de "Zie ook" link), in beginsel wel, mits de bieder hierbij of hierdoor niet in strijd handelt met hetgeen is bepaald in de regels omtrent marktmisbruik (uiteraard bestaat deze mogelijkheid niet in het geval van een verplicht bod).

verordening marktmisbruik.

4. De bieder draagt er zorg voor dat hij uiterlijk op het tijdstip van indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht, bedoeld in het eerste en tweede lid, een vergoeding in geld kan opbrengen of alle redelijke maatregelen heeft getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken om het bod gestand te kunnen doen. Wanneer de bieder de genoemde vergoeding kan opbrengen of de genoemde maatregelen heeft getroffen, doet hij een openbare mededeling hierover. In de mededeling omschrijft de bieder nauwkeurig op welke wijze door hem zorg wordt gedragen voor het kunnen opbrengen van de vergoeding of welke maatregelen door hem zijn getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken.^{20 21}

5.^[SEP] De bieder die in verband met de vergoeding, bedoeld in het vierde lid, een algemene vergadering dient te houden, heeft de in het vorige lid genoemde maatregelen getroffen,

²⁰ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wanneer moet het persbericht omtrent "certain funds" worden gepubliceerd?

Antwoord: De bieder dient een openbare mededeling te doen omtrent "certain funds":

Bij of na de aankondiging van het openbaar bod ingevolge artikel 5 Bob,

(1) zodra hij deze beschikbaar heeft, doch

(2) uiterlijk op het tijdstip van indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht, op welk moment hij de certain funds in ieder geval beschikbaar dient te hebben op grond van artikel 7 lid 4 Bob.

²¹ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Welke informatie dient in het "certain funds" persbericht te worden opgenomen?

Antwoord: Het "certain funds" persbericht dient de informatie te bevatten zoals opgenomen in artikel 7 lid 4 en lid 5 Bob, waaronder een nauwkeurige omschrijving van:

(1) de wijze waarop door de bieder zorg wordt gedragen voor het kunnen opbrengen van de vergoeding in geld om het bod gestand te kunnen doen, en/of

(2) welke maatregelen zijn getroffen in verband met enige andere vorm van vergoeding om het bod gestand te kunnen doen.

De openbare mededeling dient ten minste voldoende gedetailleerde informatie te bevatten opdat de rechthebbenden op de effecten waarop het (voorgenomen) openbaar bod ziet, zich een verantwoord oordeel kunnen vormen over het (voorgenomen) openbaar bod en kunnen beoordelen hoe reëel dit (voorgenomen) openbaar bod is.

Alle hiervoor beschreven vereiste en benodigde informatie dient zo uitvoerig mogelijk op het moment van publicatie van het "certain funds" persbericht openbaar te worden medegedeeld. Het biedingsbericht behoort dan ook niet meer gedetailleerde informatie te bevatten dan de informatie die in het "certain funds" persbericht is opgenomen.

Voorbeelden van onvoldoende "certain funds" berichten: "the offer is fully financed"

"the offeror has obtained commitments for the financing"

indien hij uiterlijk op het tijdstip van indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht een openbare mededeling doet dat een algemene vergadering zal plaatsvinden. De vergadering wordt ten minste zeven werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn gehouden.

6.^[SEP] Indien de algemene vergadering, bedoeld in het vijfde lid, heeft plaatsgevonden, doet de bieder een openbare mededeling over de uitkomsten daarvan en over de gevolgen van deze uitkomsten voor het openbaar bod. Indien de bieder in verband met de in de eerste volzin bedoelde uitkomsten gelijktijdig een openbare mededeling als bedoeld in artikel 12, derde lid, doet, kan de in de eerste volzin bedoelde mededeling achterwege blijven.

7.^[SEP] Indien de bieder een openbare mededeling als bedoeld in het eerste lid, onderdeel a, heeft gedaan maar geen bod uitbrengt overeenkomstig artikel 10, eerste lid, is het hem en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na het uiterlijke tijdstip voor indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.

8.^[SEP] Indien de bieder een openbare mededeling als bedoeld in het eerste lid, onderdeel b, heeft gedaan, is het hem en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na de openbare mededeling niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.

9.^[SEP] Indien de bieder na de aankondiging van het bod geen aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht indient, is het hem en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na het uiterlijke tijdstip voor indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling. Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.

10. Het is de bieder en personen met wie hij in onderling overleg handelt niet toegestaan zich gedurende de periode, bedoeld in het zevende, achtste en negende lid, in de positie te brengen dat zij overwegende zeggenschap verkrijgen in de uitgevende instelling.

11. Indien het tiende lid wordt overtreden kan de ondernemingskamer van gerechtshof

Amsterdam op verzoek van de doelvennootschap een bevel geven aan degene op wie de overwegende zeggenschap rust om binnen een door de ondernemingskamer te bepalen periode het belang dat hem de overwegende zeggenschap verschaft af te bouwen. Artikel 5:73, tweede lid, vierde, vijfde en zesde lid, van de wet zijn van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2007, nr. 329

In het eerste lid van dit artikel wordt bepaald dat de bieder binnen vier weken na de aankondiging van het openbaar bod een openbare mededeling dient te doen. Deze mededeling vervangt de voorheen in artikel 9g van het Bte 1995 opgenomen zogenoemde «30-dagen mededeling». Ten opzichte daarvan is echter verduidelijkt dat de bieder in beginsel keuze heeft uit twee uiteenlopende typen mededelingen. De bieder dient ofwel mede te delen dat, en wanneer, hij een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht zal indienen (onderdeel a), ofwel dat hij afziet van het indienen van een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht en daarmee van het uitbrengen van een openbaar bod. Wat de goedkeuring van het biedingsbericht door de AFM omvat, is geregeld in artikel 5:77 van de wet en in (het hieronder te bespreken) artikel 8.

In het tweede lid is geregeld dat in geval van een verplicht bod, de bieder binnen vier weken na de aankondiging van het openbaar bod, in afwijking van het eerste lid, een mededeling dient te doen waarin de bieder beschrijft wanneer hij een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht indient bij de AFM. Logischerwijs bestaat bij een verplicht bod niet de mogelijkheid van afzien van het indienen van een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht.

In het derde lid is nader uitgewerkt wat de maximale termijn voor een bieder is, gerekend vanaf het moment waarop de aankondiging van het bod is gedaan, om een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM in te dienen. Hoewel de bieder in beginsel zelf kan bepalen op welke termijn hij zijn aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht wenst in te dienen (wat wenselijk is, omdat de complexiteit van biedingen en daarmee de benodigde tijd voor de voorbereiding van het biedingsbericht sterk uiteen kan lopen), is daaraan een maximumtermijn aan gebonden. Deze bedraagt, ingevolge het derde lid van dit artikel, ten hoogste 12 weken (gerekend van de aankondiging van het bod). Het stellen van een maximumtermijn is om uiteenlopende redenen wenselijk. Hoewel bij een biedingsproces betrokken partijen er, ieder voor zich, belang bij zullen hebben dat een biedingsproces niet langer duurt dan strikt noodzakelijk is, is het met het oog op een adequate werking van de financiële markten ook – en vooral – wenselijk dat vooraf duidelijkheid bestaat over hoe lang deze termijn (bij benadering) maximaal kan zijn. Dit geldt niet alleen voor vrijwillige biedingen. Vanwege het dwingende karakter van het verplichte bod en de gedachte van bescherming van minderheidsaandeelhouders zal om het nuttig effect van het verplicht bod te waarborgen, dit bod eveneens binnen een afzienbare termijn nadat de verplichting is ontstaan moeten worden uitgebracht. Ten slotte vereist de richtlijn in artikel 6, tweede lid, dat de bieder tijdig een biedingsbericht opstelt en openbaar maakt. Dit tijdigheidvereiste ziet niet alleen op het indienen van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM, maar ook op de beslissingstermijn van de AFM (tien werkda-

gen, artikel 5:77 van de wet) en de termijn voor het daadwerkelijk uitbrengen van het bod, nadat goedkeuring is verkregen (zes werkdagen, artikel 5:78 van de wet). Omdat ieder van de termijnen op zich zo kort mogelijk is gehouden, wordt hiermee voldaan aan het tijdigheidvereiste.

In het vierde lid is geregeld dat de bieder zorg draagt voor een vergoeding voor de effecten waarop het door hem uit te brengen bod betrekking heeft. Deze verplichting tot het zorg dragen voor een vergoeding, ook wel «certain funds» genoemd, strekt tot implementatie van artikel 3, eerste lid, onder e, van de overnamerichtlijn. De bieder moet zorg kunnen dragen voor een vergoeding uiterlijk op het moment dat hij ook de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht toezendt aan de AFM. Vier weken na de aankondiging van het bod maakt de bieder, op grond van het eerste lid van dit artikel, openbaar wanneer hij het biedingsbericht ter goedkeuring toezendt aan de AFM. Op het moment van indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bestaat dus de verplichting om «certain funds» aanwezig te hebben. Vervolgens keurt de AFM binnen de in de wet gestelde termijn van tien werkdagen het biedingsbericht goed, waarna de bieder binnen zes werkdagen zijn bod uitbrengt (zie de artikelen 5:77 en 5:78 van de wet). Het moment waarop de «certain funds-mededeling» uiterlijk moet worden gedaan ligt daardoor dus ongeveer twee tot drie weken voor het daadwerkelijke uitbrengen van het bod. Voor een verdere omschrijving van het gekozen tijdstip en de verhouding tot wat hieromtrent in de overnamerichtlijn wordt bepaald, wordt verwezen naar hetgeen hierover in het algemeen deel van deze nota van toelichting is opgemerkt (paragraaf 3 en paragraaf 6).

Indien de bieder het bod wil financieren door middel van een uitgifte van aandelen of een ruilbod, zal hij aan zijn zorgplicht hebben voldaan wanneer hij ter realisatie van die uitgifte ten minste al een algemene vergadering van aandeelhouders heeft uitgeschreven. Het is niet noodzakelijk dat de algemene vergadering het besluit tot uitgifte van de aandelen reeds heeft genomen. Dit vloeit voort uit het vijfde lid. In dat lid is tevens bepaald dat een dergelijke algemene vergadering van aandeelhouders dient te worden gehouden ten minste zeven werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn. Tevens vereist het vijfde lid dat de bieder in dat geval in de openbare mededeling nauwkeurig omschrijft op welke wijze door hem zorg wordt gedragen voor het kunnen opbrengen van de vergoeding of welke maatregelen door hem zijn getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken. Verwacht mag worden dat de bieder uiteen zal zetten waarom naar zijn inzicht de voorgenomen uitgifte zal slagen of hoe hij op andere wijze voldoende middelen zal opbrengen om het bod gestand te doen. Daarbij kan bijvoorbeeld worden omschreven welke voorbereidingen voor het slagen van de uitgifte door hem zijn getroffen en, wanneer het een uitgifte van aandelen betreft die dient ter financiering van het bod, of derden zich contractueel hebben gebonden of garant gesteld om de uitgifte van aandelen te doen slagen. Bedacht dient ten slotte te worden dat de in dit artikel opgenomen plicht voor het aanwezig zijn van «certain funds» met name van belang is voor de rechthebbenden op de effecten waarop het bod ziet. Zij moeten beoordelen hoe reëel het aangekondigde bod is. Er is overigens overwogen om de bieder een bankverklaring te laten overleggen, maar dit werd als een te zware last voor de bieder beschouwd.

Stb. 2008, nr. 581

De wijziging in dit onderdeel is van redactionele aard.

Stb. 2012, nr.196

In het eerste lid van onderdeel H is ten eerste een volzin toegevoegd aan artikel 7, derde lid, van het Bob. Verduidelijkt is daarmee dat indien de bieder er niet in slaagt binnen de eerder door hem benoemde periode de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht in te dienen, daarover een openbare mededeling wordt gedaan. Hieraan is toegevoegd dat de maximumtermijn voor de indiening van de aanvraag voor goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM van 12 weken vanaf de aankondiging van het bod, onverkort geldt (tenzij de AFM hiervoor ontheffing verleent). Dat de verplichting tot het doen van deze openbare mededeling thans uitdrukkelijk in het Bob is opgenomen, laat onverlet dat zich omstandigheden kunnen voordoen dat een dergelijke mededeling ook reeds uit hoofde van artikel 4, derde lid, van het Bob of artikel 5:25i van de Wft gedaan dient te worden. In het derde lid, laatste volzin, is bepaald dat aan de verplichting tot het doen van de openbare mededeling is voldaan indien terzake van hetzelfde feit door de bieder reeds een mededeling is gedaan op grond van artikel 4, derde lid, van het Bob of informatie algemeen verkrijgbaar is gesteld op grond van artikel 5:25i van de Wft. Hierdoor kan worden voorkomen dat terzake van hetzelfde feit tweemaal een openbare mededeling moet worden gedaan of informatie algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld.

De expliciete verplichting tot het doen van de mededeling in het onderhavige artikel – en ook in enige andere artikelen van het Bob – moet worden gezien als een verduidelijking van de toepasselijkheid van de verplichting om «voorwetenschap» openbaar te maken, maar niet ter vervanging van deze algemene norm. Niet beoogd is derhalve dat het ontbreken van een uitdrukkelijke verplichting tot het doen van een bepaalde openbare mededeling, op basis van een a contrario redenering tot de conclusie zou moeten leiden dat de verplichting tot het algemeen verkrijgbaarstellen van «voorwetenschap» niet (meer) van toepassing zou zijn.

De wijziging van artikel 7, vierde lid, van het Bob is van technische aard. Het bepaalde uit artikel 7, vijfde lid, van het Bob dat betrekking had op artikel 7, vierde lid, is in artikel 7, vierde lid opgenomen. Het betreft een nadere omschrijving van de inhoud van de zogenoemde mededeling omtrent «certainty of funds» uit het vierde lid.

De wijziging van artikel 7, vijfde lid, van het Bob behelst een aanpassing van het moment waarop de mededeling omtrent de «certainty of funds» moet worden gedaan, indien de bieder zijn bod (mede) financiert door een emissie van aandelen in verband waarmee een algemene vergadering van aandeelhouders moet worden belegd. In de praktijk is gebleken dat in dergelijke situaties de huidige formulering van het vierde en vijfde lid belemmerend werkt. Artikel 7, vijfde lid, van het Bob is om die reden aangepast. Verduidelijkt is dat aan het vereiste van artikel 7, vierde en vijfde lid, van het Bob, is voldaan indien de bieder – uiterlijk bij de indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht (12 weken na de aankondiging van het bod) – een openbare mededeling doet waaruit blijkt dat de algemene vergadering zal plaatsvinden. Deze vergadering dient ten minste 7 werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn te worden gehouden. Tot slot is in het vijfde lid

van artikel 7 van het Bob de terminologie «algemene vergadering van aandeelhouders» vervangen door «algemene vergadering». Op deze wijze is deze terminologie in overeenstemming gebracht met de in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek gebruikte terminologie.

Indien op grond van artikel 7, vijfde lid, van het Bob een algemene vergadering heeft plaatsgevonden, dient de bieder op grond van het nieuwe zesde lid van dat artikel een openbare mededeling te doen over de uitkomsten daarvan, alsmede over de gevolgen van deze uitkomsten voor het openbaar bod. De tweede volzin van artikel 7, zesde lid, voorkomt dat terzake van hetzelfde feit tweemaal een openbare mededeling moet worden gedaan.

Het nieuwe artikel 7, zevende lid, van het Bob bepaalt dat indien de bieder een openbare mededeling als bedoeld in het eerste lid, onderdeel a van dit artikel doet maar afziet van het uitbrengen van een openbaar bod dit tot gevolg heeft dat het de bieder en de personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden vanaf de uiterlijke termijn voor het indienen van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht (12 weken na de aankondiging van het bod) bij de AFM niet is toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van de desbetreffende instelling. Achterliggende ratio is om mogelijk misbruik van de biedingsregels danwel makkelijke omzeiling van de vaste termijnen in het biedingsproces te voorkomen en – meer in algemene zin – tegemoet te komen aan het doel van de introductie van de «put up or shut up»-regeling, namelijk het creëren van rust voor de doelvennootschap. De bieder heeft in deze situatie immers de kans gehad om het openbaar bod uit te brengen (en gestand te doen) en dit om hem moverende reden niet gedaan. Het ligt dan voor de hand dat het hem – en de personen met wie hij in onderling overleg handelt – niet is toegestaan alsnog binnen afzienbare tijd een nieuw vrijwillig bod aan te kondigen of uit te brengen, mede gelet op het gegeven dat misbruik om strategische redenen (dat geheel los staat van eventuele omzeiling van de «put up or shut up»-regeling) niet kan worden uitgesloten.

De werking van de in het nieuwe zevende lid opgenomen maatregel wordt van rechtswege opgeheven indien gedurende de termijn waarin het verbod van kracht is door een (van de potentiële bieder onafhankelijke) derde een openbaar bod wordt aangekondigd of uitgebracht op effecten van dezelfde doelvennootschap. Verder wordt verwezen naar de toelichting op artikel I, onderdeel C van dit besluit (artikel 2a, tweede en vierde lid, van het Bob). In aanvulling hierop wordt opgemerkt dat er in artikel 7, zevende lid, van het Bob aansluiting is gezocht bij de termijn van 6 maanden (in plaats van 9 maanden) omdat het hier een situatie betreft waarin de bieder zich heeft gehouden aan de voorschriften van het Bob. Voorts wordt hierbij opgemerkt dat het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod in de zin van artikel 7, zevende lid, van het Bob geen afbreuk doet aan het gegeven dat de betreffende persoon of vennootschap biedplichtig kan worden en uit dien hoofde toch, ondanks toepasselijkheid van het verbod, een verplicht bod moet aankondigen of uitbrengen. Hetzelfde geldt ingevolge artikel 7, achtste en negende lid, van het Bob voor het geval waarin de bieder een openbare mededeling doet als bedoeld in het eerste lid, onderdeel b, van artikel 7 met dien verstande dat de termijn van 6 maanden aanvangt vanaf het doen van de betreffende openbare mede-

deling respectievelijk het geval de bieder na de aankondiging van het bod geen aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht indient.

Het verbod van artikel 7, zevende en achtste lid, van het Bob tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod is ook in enkele andere bepalingen van het Bob opgenomen (vergelijk artikel 2a, tweede en vijfde lid, artikel 9a, artikel 12, vierde lid, en artikel 16, vierde lid, van het Bob). Voor al deze bepalingen, waaronder ook artikel 7, zevende lid, van het Bob, geldt dat de AFM de potentiële bieder ingevolge artikel 5:81, derde lid, van de Wft ontheffing kan verlenen van het verbod tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod ingeval van een wezenlijke verandering van omstandigheden.

Voorts is in het tiende lid – overeenkomstig artikel 2a (voorafse) – bepaald dat het degene voor wie de «shut up»-verplichting geldt, alsmede degenen met wie hij in onderling overleg handelt, niet is toegestaan zich tijdens het verbod (actief) in de positie te brengen dat zij gehouden zijn een verplicht bod uit te brengen. Voor een nadere toelichting wordt verwezen naar de artikelsgewijze toelichting bij artikel 1, onderdeel C (artikel 2a, achtste lid) en paragraaf 3 van het algemeen deel van de toelichting (laatste alinea bij artikel 7).

Stb 2012, nr 650

Deze bepalingen betreffen aanpassingen aan de nieuwe naamgeving van de gerechten op grond van de Wet RO, de nieuwe opzet van de Wet RO en de gewijzigde inrichting van het openbaar ministerie.

Stb 2017 nr 300

Artikel 7, derde lid, Bob bepaalt dat een openbare mededeling omtrent het niet tijdig verkrijgen van goedkeuring van de AFM van het biedingsbericht niet hoeft te worden gedaan indien deze informatie reeds openbaar is gemaakt op grond van artikel 5:25i. Dit onderdeel actualiseert voornoemde verwijzing.

§ 2.2 Goedkeuring van een biedingsbericht

Artikel 8

1. De Autoriteit Financiële Markten keurt het biedingsbericht goed,²² indien in het bie-

²² Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij “Veel gestelde vragen”:

Vraag: Kan een deel van het ingevolge artikel 8 Bob goedgekeurde biedingsbericht worden uitgezonderd van goedkeuring door de AFM?

Antwoord: Nee, ingevolge artikel 8 Bob keurt de AFM een biedingsbericht goed nadat zij deze heeft getoetst en:

- hierin alle gegevens zijn opgenomen die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over het openbaar bod, waaronder de informatie zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 onder sub a, sub b, sub c of sub d (volledigheid), en
- de in het biedingsbericht opgenomen gegevens (zowel de verplichte ‘volledigheids’ informatie (zie hiervoor) als de overige in het biedingsbericht opgenomen informatie) niet met elkaar in strijd zijn of in tegenspraak met overige bij de AFM aanwezige informatie omtrent de doelvennootschap of de bieder, en in een voor een redelijk geïnformeerde en zorgvul-

dingsbericht alle gegevens zijn opgenomen die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over het openbaar bod, waaronder:

- a. in geval van een volledig bod, de gegevens, bedoeld in de bijlagen A en B;**
- b. in geval van een partieel bod, de gegevens, bedoeld in de bijlagen A en C;**
- c. in geval van een tenderbod, de gegevens, bedoeld in de bijlagen A en D; of**
- d. in geval van een verplicht bod, de gegevens, bedoeld in de bijlagen A en E; en**

de gegevens niet met elkaar in strijd zijn of in tegenspraak zijn met andere bij de Autoriteit Financiële Markten aanwezige informatie omtrent de doelvennootschap of de bieder, en in een voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon begrijpelijke vorm worden gepresenteerd.

- 2. Indien een bod uitsluitend of mede strekt tot overneming van effecten in ruil voor door de bieder of door een andere vennootschap dan de bieder uitgegeven effecten, keurt de Autoriteit Financiële Markten het biedingsbericht goed, indien het naast de toepasselijke gegevens, bedoeld in het eerste lid, de in bijlage F opgenomen gegevens bevat en de gegevens niet met elkaar in strijd zijn of in tegenspraak zijn met andere bij de Autoriteit Financiële Markten aanwezige informatie omtrent de doelvennootschap of de bieder en worden gepresenteerd in een vorm die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon begrijpelijk is.**

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt geregeld dat de AFM het biedingsbericht goedkeurt wanneer alle gegevens zijn opgenomen die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over het openbaar bod. Daarbij moeten de vereiste informatiebestanddelen aanwezig zijn en mogen de gegevens niet met elkaar in strijd zijn of in tegenspraak zijn met andere bij de AFM aanwezige informatie omtrent de doelvennootschap of de bieder. De gegevens zullen moeten worden gepresenteerd in

dig handelende persoon begrijpelijke vorm worden gepresenteerd (begrijpelijkheid / consistentie).

Er kunnen derhalve niet bepaalde hoofdstukken of paragrafen (met vrijwillig opgenomen informatie) in het goedgekeurde biedingsbericht worden uitgezonderd van het verzoek tot goedkeuring.

Onder omstandigheden is het wel mogelijk om het goedgekeurde biedingsbericht tegelijkertijd met andere informatie die een bieder of een doelvennootschap met het biedingsbericht aan de aandeelhouders wenst te verstrekken aan aandeelhouders beschikbaar te stellen, mits de vorm daarbij niet tot onduidelijkheid kan leiden (daarbij niet de schijn wordt gewekt dat de tegelijk met het biedingsbericht verstrekte informatie onderdeel uitmaakt van het goedgekeurde biedingsbericht)

een begrijpelijke vorm. De vereiste informatie wordt gespecificeerd in een aantal bijlagen bij dit besluit hetgeen de overzichtelijkheid van het besluit ten goede komt. De in de bijlagen opgenomen informatiebestanddelen vormen het toetsingskader voor de AFM, evenals de consistentie en begrijpelijkheid van de opgenomen informatie.

De procedure omtrent de goedkeuring van een biedingsbericht door de AFM, is te vinden in artikel 5:77 van de wet en titel 4.1 van de Algemene wet bestuursrecht (Awb).

Bijlage A noemt de soort gegevens die ieder biedingsbericht moet bevatten. De bijlagen B tot en met E hebben betrekking op verschillende typen openbare biedingen. Het tweede lid verwijst naar Bijlage F, waarin aanvullende voorschriften worden gegeven voor de in het biedingsbericht op te nemen gegevens in het geval dat een bod uitsluitend of mede strekt tot overneming van effecten in ruil voor door de bieder, of door een andere vennootschap dan de bieder, uitgegeven effecten. In die laatste bijlage zijn vooral gegevens opgenomen die betrekking hebben op de vennootschap waarvan aandelen in ruil worden aangeboden en die voor een adequate beoordeling van het openbaar bod van belang kunnen worden geacht.

Artikel 9

- 1. Indien de Autoriteit Financiële Markten het biedingsbericht heeft goedgekeurd, verstrekt zij op verzoek van de bieder aan de toezichthoudende instantie van een andere lidstaat waar de desbetreffende effecten tot de handel op een gereguleerde markt zijn toegelaten, een verklaring dat het biedingsbericht is opgesteld in overeenstemming met richtlijn nr. 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 21 april 2004 betreffende het openbaar overnamebod (PbEU L 142), alsmede een afschrift van het goedgekeurde biedingsbericht.**
- 2. De Autoriteit Financiële Markten verstrekt de verklaring, bedoeld in het eerste lid, en het afschrift van het goedgekeurde biedingsbericht binnen drie werkdagen na ontvangst van het verzoek. Indien het verzoek wordt gedaan voordat goedkeuring is verleend, verstrekt de Autoriteit Financiële Markten de verklaring binnen een werkdag nadat de goedkeuring is verleend.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel is een aanvulling op artikel 5:74, eerste lid, van de wet. In dat artikel wordt geregeld dat het verboden is een openbaar bod uit te brengen op effecten die zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt in Nederland, tenzij – kort gezegd – een biedingsbericht algemeen verkrijgbaar is gesteld dat is goedgekeurd door oftewel de AFM oftewel door een toezichthoudende autoriteit van een andere lidstaat. Een door een toezichthoudende instantie van een andere lidstaat goedgekeurd biedingsbericht dient, op grond van artikel 6, derde lid, van de richtlijn, in beginsel te worden erkend door de AFM. Een door de AFM goedgekeurd biedingsbericht dient te worden erkend door de bevoegde toezichthoudende instantie van een andere lidstaat. Daartoe dient de toezichthoudende

instantie er wel van op de hoogte te zijn dat het biedingsbericht al in een andere lidstaat is goedgekeurd. Daarom bepaalt artikel 9 dat de bieder de AFM kan verzoeken een verklaring af te geven aan de toezichthoudende autoriteiten van andere lidstaten, inhoudende dat het biedingsbericht is goedgekeurd. Deze bepaling is, evenals artikel 11, mede ontleend aan de regeling van het goedkeuren en uitbrengen van het prospectus (vergelijk onder meer artikel 5:10 van de Wet).

Artikel 9a

Indien de Autoriteit Financiële Markten het biedingsbericht heeft goedgekeurd, maar de bieder geen bod uitbrengt overeenkomstig artikel 10, eerste lid, is het hem en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na de openbare mededeling, bedoeld in artikel 5:78 van de wet, niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2012, nr.196

Er is een nieuw artikel 9a ingevoegd voor het geval de AFM het biedingsbericht van de bieder goedkeurt maar de bieder desalniettemin afziet van het uitbrengen van een openbaar bod. Ingevolge artikel 9a is het de bieder en de personen met wie hij in onderling overleg handelt in dit geval gedurende 6 maanden vanaf de openbare mededeling van artikel 5:78 van de Wft niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van de desbetreffende instelling. De werking van de in het nieuwe artikel 9a opgenomen maatregel wordt van rechtswege opgeheven indien gedurende de termijn waarin het verbod van kracht is door een (van de potentiële bieder onafhankelijke) derde een openbaar bod wordt aangekondigd of uitgebracht op effecten van dezelfde doelvennootschap. Verder wordt verwezen naar de toelichting op artikel I, onderdeel C van dit besluit (artikel 2a, tweede en vierde lid, van het Bob) en artikel I, onderdeel H (artikel 7, zevende lid, van het Bob).

§ 2.3 Uitbrengen van een openbaar bod

Artikel 10²³

- 1. De bieder brengt zijn bod uit door het goedgekeurde biedingsbericht algemeen verkrijgbaar te stellen door middel van:**
 - a. een bekendmaking in een landelijk verspreid dagblad;**
 - b. een drukwerk dat kosteloos kan worden verkregen ten kantore van de houder van iedere gereguleerde markt waar de effecten waarop het openbaar bod**

²³ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wanneer wordt een openbaar bod daadwerkelijk uitgebracht?

Antwoord: Een openbaar bod wordt uitgebracht door de algemeen verkrijgbaarstelling (publicatie) van het goedgekeurde biedingsbericht, op de wijze zoals in artikel 10 Bob bepaald. Vanaf dit moment is een openbaar bod onherroepelijk.

- wordt gedaan, tot de handel zijn toegelaten;
- c. plaatsing op zijn website of op die van de doelvennootschap;
 - d. plaatsing op de website van de houder van iedere gereguleerde markt waar de effecten tot de handel zijn toegelaten; of
 - e. plaatsing op de website van de Autoriteit Financiële Markten, indien deze mogelijkheid wordt geboden.
2. Indien het biedingsbericht op andere wijze dan als bedoeld in het eerste lid, aanhef en onderdeel b, algemeen verkrijgbaar is gesteld, verstrekt de bieder aan een ieder die daarom verzoekt kosteloos een afschrift van het biedingsbericht.
 3. De bieder doet een openbare mededeling over het algemeen verkrijgbaar stellen van het biedingsbericht, onder vermelding van de vindplaats.²⁴
 4. De bieder stelt onverwijld na de algemeenverkoopbaarstelling van het biedingsbericht de vertegenwoordigers van haar werknemers of, bij ontstentenis van die vertegenwoordigers, de werknemers zelf van het openbaar bod in kennis, onder gelijktijdige terbeschikkingstelling van het biedingsbericht.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel bepaalt op welke wijze het biedingsbericht algemeen verkrijgbaar wordt gesteld. Deze bepaling is gebaseerd op artikel 5:76 van de wet. In het eerste lid wordt de algemeenverkoopbaarstelling van het biedingsbericht geregeld. De bepaling knoopt aan bij artikel 5:21 van de wet (algemeenverkoopbaarstelling prospectus). Tot de mogelijkheden behoort ook plaatsing van het biedingsbericht op een website. Hierbij is het de bedoeling dat het biedingsbericht op de website beschikbaar wordt gehouden gedurende het biedingsproces. Het tweede lid regelt dat wanneer een biedingsbericht alleen op elektronische wijze algemeen verkrijgbaar is gesteld of éénmalig in een dagblad bekend is gemaakt, de bieder ook

²⁴ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Is verwijzing naar de vindplaats van het biedingsbericht gewenst in openbare mededelingen die gepubliceerd worden in verband met de algemeen verkrijgbaarstelling van het goedgekeurde biedingsbericht of daarna?

Antwoord: De openbare mededeling betreffende algemeen verkrijgbaarstelling van het biedingsbericht op grond van artikel 10 lid 3 Bob en elke andere openbare mededeling met betrekking tot het openbaar bod welke daarna door de bieder wordt gepubliceerd, dient een verwijzing te bevatten naar het goedgekeurde biedingsbericht op grond van artikel 5:74 lid 4 Wft. Het persbericht over de verkrijgbaarstelling dient ook de vindplaats te vermelden. In het kader van de duidelijkheid van persberichten en transparantie voor de markt is de AFM van mening dat ook in elke andere openbare mededeling met betrekking tot het openbaar bod waarin verwezen wordt naar het goedgekeurde biedingsbericht, de vindplaats van het biedingsbericht vermeld dient te worden alsmede waar dit kosteloos kan worden opgevraagd.

aan een ieder desgevraagd een afschrift van het gepubliceerde biedingsbericht dient te verstrekken.

In het derde lid wordt geregeld dat de bieder een openbare mededeling doet over het algemeen verkrijgbaar stellen van het biedingsbericht. In deze mededeling zal ook worden opgenomen op welke wijze de algemeenverkoopbaarstelling is geschied.

In het vierde lid is opgenomen dat de werknemers in kennis worden gesteld van het openbaar bod. Deze verplichting wordt voorgeschreven door artikel 8, tweede lid, van de overname-richtlijn.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type- en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Artikel 11

1. Indien een bieder voornemens is een openbaar bod uit te brengen op effecten welke zijn toegelaten tot de handel op een in Nederland gelegen of functionerende gereguleerde markt en de Autoriteit Financiële Markten niet ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van een biedingsbericht, zendt de bieder voorafgaand aan het uitbrengen van het bod een door de toezichthoudende instantie van een andere lidstaat goedgekeurd biedingsbericht toe aan de Autoriteit Financiële Markten.
2. Terzake van een openbaar bod als bedoeld in het eerste lid kan de Autoriteit Financiële Markten de bieder door het geven van een aanwijzing verplichten aanvullende informatie in het biedingsbericht of in een aanvullend document op te nemen, indien die informatie specifiek is voor de Nederlandse financiële markten en betrekking heeft op de formaliteiten die moeten worden vervuld om het openbaar bod te aanvaarden of om de tegenprestatie te ontvangen die bij de gestanddoening van het openbaar bod verschuldigd is, dan wel betrekking heeft op voorschriften van belastingrecht die van toepassing zullen zijn op de tegenprestatie die aan de houders van effecten wordt geboden. De Autoriteit Financiële Markten besluit hiertoe uiterlijk vijf werkdagen na ontvangst van het biedingsbericht.
3. Indien het biedingsbericht, bedoeld in het eerste lid, is opgesteld in een andere dan de Nederlandse of de Engelse taal, stelt de bieder gelijktijdig met het uitbrengen van het openbaar bod een Nederlandse vertaling algemeen verkrijgbaar overeenkomstig artikel 10. Indien het biedingsbericht is opgesteld in de Engelse taal, stelt de bieder gelijktijdig met het uitbrengen van het openbaar bod

een Nederlandse samenvatting, die ten minste een verwijzing bevat naar het onderliggende biedingsbericht en de gegevens, bedoeld in de onderdelen 4, 5, 6, 9 en 10 van paragraaf 1 van bijlage A, algemeen verkrijgbaar overeenkomstig artikel 10.

Stb. 2007, nr. 329

In het eerste lid van dit artikel wordt een regeling gegeven voor de situatie dat een bieder voornemens is een openbaar bod uit te brengen op effecten welke zijn toegelaten tot de handel op een in Nederland gelegen of functionerende gereguleerde markt en de AFM niet de bevoegde toezichhoudende autoriteit is om het biedingsbericht goed te keuren. In dat geval dient het door de bevoegde toezichhoudende instantie van een andere lidstaat goedgekeurde biedingsbericht in afschrift te worden toegezonden aan de AFM en kan het Nederlandse goedkeuringstraject worden overgeslagen. Er kan ook geen termijn worden bepaald waarbinnen het bod moet worden uitgebracht, omdat dat al wordt geregeld door het recht van de lidstaat waar het biedingsbericht is goedgekeurd.

In het tweede lid is geregeld dat indien met het oog op de Nederlandse financiële markten, of de positie van de partijen die daarop actief zijn, specifieke informatie nodig is, de AFM in de in het eerste lid omschreven situatie aanvullende eisen kan stellen aan het (door de toezichhoudende autoriteit van een andere lidstaat goedgekeurde) biedingsbericht. Deze bevoegdheid vloeit voort uit artikel 6, tweede lid, van de overnamerichtlijn. Daarin is bepaald dat een biedingsbericht dat is goedgekeurd door een toezichhoudende autoriteit van een lidstaat wordt erkend in de andere lidstaten waar de effecten tot de handel op een gereguleerde markt zijn toegelaten (hetgeen in de Nederlandse wetgeving voortvloeit uit artikel 5:74, eerste lid, van de wet), maar in die andere lidstaten in individuele gevallen aanvullende eisen mogen worden gesteld. Om de AFM de mogelijkheid te geven om te beoordelen of in het individuele geval aanvullende informatie nodig is, wordt bepaald dat de AFM na toezending van het biedingsbericht vijf werkdagen heeft om daadwerkelijk aanvullende informatie te verlangen. Aangenomen mag worden dat terughoudend zal worden omgegaan met het vragen van aanvullende informatie. In het derde lid is bepaald dat indien een biedingsbericht dat is goedgekeurd door een toezichhoudende instantie van een andere lidstaat, is opgesteld in een andere dan de Nederlandse of de Engelse taal, door de AFM aan de bieder een aanwijzing kan worden gegeven om een Nederlandse vertaling van het biedingsbericht algemeen verkrijgbaar te stellen. Indien het biedingsbericht is opgesteld in de Engelse taal kan de AFM door het geven van een aanwijzing de bieder verplichten dat een Nederlandse samenvatting met een verwijzing naar het onderliggende biedingsbericht en de in het derde lid bedoelde gegevens algemeen verkrijgbaar wordt gesteld. Dezelfde mogelijkheden heeft de AFM overigens ook wanneer zij wel bevoegd is om het biedingsbericht goed te keuren. Verwezen wordt naar het bepaalde in bijlage A (onderdeel 15, van paragraaf 1) van dit besluit.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type- en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2012, nr. 196

De in dit onderdeel opgenomen aanpassing wijzigt het derde lid van artikel 11 van het Bob. Dat derde lid bepaalt dat indien een biedingsbericht dat is goedgekeurd door een toezichhoudende instantie van een andere lidstaat is opgesteld in een andere dan de Nederlandse of de Engelse taal, de bieder gehouden is de Nederlandse vertaling van het biedingsbericht gelijktijdig met het uitbrengen van het openbaar bod algemeen verkrijgbaar te stellen. Indien het biedingsbericht is opgesteld in de Engelse taal, is de bieder verplicht een Nederlandse samenvatting met een verwijzing naar het onderliggende biedingsbericht en de in het derde lid bedoelde gegevens gelijktijdig met het uitbrengen van het openbaar bod algemeen verkrijgbaar te stellen. Dit is in lijn met de situaties waarin de AFM wel bevoegd is om het biedingsbericht goed te keuren. Verwezen wordt naar het bepaalde in bijlage A (onderdeel 15 van paragraaf 1) van het Bob. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt dat de AFM de bieder ontheffing kan verlenen van deze verplichting uit het derde lid tot het algemeen verkrijgbaar stellen van een Nederlandse vertaling of Nederlandse samenvatting.

Artikel 12

- 1. De bieder deelt de voorwaarden waarvan hij de nakoming van het openbaar bod afhankelijk stelt, uiterlijk gelijktijdig met het uitbrengen van het bod openbaar mede. Deze voorwaarden maken onderdeel uit van het openbaar bod.**
- 2. De bieder stelt de verplichting tot nakoming niet afhankelijk van een voorwaarde waarvan de vervulling afhankelijk is van zijn wil. De bieder formuleert met het oog daarop een voorwaarde op zodanige wijze dat deze duidelijk en, waar mogelijk, objectief meetbaar is.**
- 3. Zodra is komen vast te staan dat een door de bieder gestelde voorwaarde niet wordt vervuld, doet de bieder een openbare mededeling hierover, alsmede over zijn beslissing of op grond van het niet vervullen van de voorwaarde het openbaar bod vervalft.**
- 4. Indien de openbare mededeling, bedoeld in het derde lid, het besluit bevat dat het openbaar bod vervalft, is het de bieder en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na de openbare mededeling niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling. Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt de voorwaarden waarvan nakoming van het bod afhankelijk kan worden gesteld. In beginsel is het de bieder die een openbaar bod uitbrengt toegestaan om de nakoming van zijn bod te laten afhangen van de vervulling van bepaalde voorwaarden. Zijn vrijheid is echter niet onbepaald. Hij moet de voorwaarden bekend maken zodra zij zijn vastge-

steld. Dit vloeit voort uit de artikelen 5, eerste lid, en 6, eerste lid. Bovendien zal de vaststelling van dergelijke voorwaarden doorgaans koersgevoelige informatie opleveren die valt onder de openbaarmakingsverplichting van artikel 5:59 van de wet of artikel 4, derde lid, van dit besluit. De bieder mag na het uitbrengen van het bod geen voorwaarden meer stellen. Ook mag hij geen voorwaarden stellen die voor hun vervulling afhankelijk zijn van zijn eigen wil. Overwogen is dit niet meer op te nemen in dit besluit omdat dit reeds volgt uit artikel 6:21 van het Burgerlijk Wetboek. Omdat echter de mogelijkheid bestaat dat op het bod geen Nederlands recht van toepassing is, is deze voorwaarde toch opgenomen. Nadat vast is komen te staan dat een voorwaarde niet is vervuld, dient de bieder dit onverwijld openbaar mede te delen en te vermelden of ten gevolge daarvan het bod vervalt. De regeling van dit artikel geldt in, tegenstelling tot hetgeen in het Bte 1995 was bepaald, ook voor het partieel bod en het tenderbod.

Stb. 2012, nr.196

De aanpassing van artikel 12 van het Bob geeft een verdere invulling aan het vereiste dat de voorwaarden die een bieder aan gestanddoening van zijn bod kan verbinden niet afhankelijk mogen zijn van de wil van de bieder. Deze invulling betreft de toevoeging dat de bieder een voorwaarde op zodanige wijze dient te formuleren dat deze duidelijk en, waar mogelijk, objectief meetbaar is. Deze aanpassing is geïnspireerd door de interpretatie die de AFM omtrent dit onderwerp heeft uitgevaardigd²⁵.

In het nieuwe vierde lid van artikel 12 is bepaald dat indien de openbare mededeling, bedoeld in het derde lid, van dat artikel het besluit bevat dat het openbaar bod vervalt, het de bieder en degene met wie in onderling overleg wordt gehandeld gedurende 6 maanden na voormelde openbare mededeling niet is toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van de desbetreffende instelling. Verwezen wordt naar de toelichting op artikel I, onderdelen C (artikel 2a, tweede en vierde lid, van het Bob) en H (artikel 7, zevende lid, van het Bob) van dit besluit.

Artikel 13

1.^[13 SEP] Vanaf het tijdstip waarop het openbaar bod is uitgebracht tot en met het tijdstip waarop een openbare mededeling is gedaan omtrent de gestanddoening of het tijdstip waarop een mededeling als bedoeld in artikel 17, vierde lid, is gedaan, doen de bieder en de doelvennootschap, ieder met betrekking tot door henzelf verrichte transacties, een openbare mededeling over iedere door hen verrichte transactie in de effecten waarop het openbaar bod betrekking heeft of de effecten die in ruil worden aangeboden en van iedere met betrekking tot die effecten door hen gesloten overeenkomst. In de mededeling wordt melding gedaan van de hoeveelheid en categorie of klasse van deze effecten, de daarvoor geldende voorwaarden, waaronder

de prijs of ruilverhouding, en de omvang van de bestaande onderlinge rechtstreekse of middellijke kapitaal deelnemingen.

2.^[13 SEP] Op de mededeling, bedoeld in het eerste lid, is artikel 5, vijfde lid, van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel sluit aan bij artikel 5, vierde lid. Nadat het bod is uitgebracht, kunnen transacties door de bieder en de doelvennootschap in de effecten waarop het bod betrekking heeft niet meer in het biedingsbericht worden opgenomen. Artikel 13 bepaalt daarom dat een openbare mededeling moet worden gedaan over die transacties (in plaats van melding aan de AFM, zoals vereist in artikel 6) zodat die informatie het publiek toch bereikt. Wanneer op grond van de artikelen 5:38, 5:40 of 5:60 van de wet al een melding aan de AFM is gedaan bestaat geen verplichting meer de AFM op de hoogte te stellen van de inhoud van de openbare mededeling, zoals de artikelen 4, eerste lid, jo. artikel 5:59, derde volzin, van de wet, voorschrijven. Wel zal op grond van die bepalingen een persbericht moeten worden uitgebracht en zal de informatie op de website moeten worden geplaatst.

Wanneer op een dag meerdere transacties worden gedaan, hoeven deze niet iedere keer te worden medegedeeld. Het volstaat om eenmaal per dag een openbare mededeling te doen waarin alle transacties worden genoemd.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type- en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2008, nr. 578

In het Besluit openbare biedingen Wft wordt in de artikelen 4, 5 en 13 verwezen naar 5:59 van de Wft of naar de artikelen 12, 13 en 14 van het Besluit Marktmissbruik Wft. Dit is aangepast. Met deze wijzigingen worden geen inhoudelijke wijzigingen beoogd.

Stb. 2008, nr. 581

Artikel 13, eerste lid, van het Besluit openbare biedingen Wft (Bob Wft) regelt de verplichting tot het doen van een openbare mededeling over transacties in effecten waarop het bod betrekking heeft of die in ruil worden aangeboden en over de ingevolge die transacties gesloten overeenkomsten. In artikel 13, tweede lid, wordt alleen verwezen naar de betrokken transactie. Verzuimd was om tevens te verwijzen naar de betrokken overeenkomst, zoals wel het geval was in het vergelijkbare artikel 5, vijfde lid, van het Bob Wft dat de melding van dergelijke transacties en overeenkomsten aan de AFM regelt in de periode dat het aangekondigde openbaar bod nog niet is uitgebracht. De wijziging in dit onderdeel herstelt dit verzuim.

Stb. 2010, nr. 801

De wijziging van artikel 13, eerste lid, is van redactionele aard.

Stb. 2012, nr.196

De wijzigingen die in dit onderdeel zijn opgenomen, zien op aanpassing van artikel 13 van het Bob. Het eerste lid is tekstu-

²⁵

<http://www.afm.nl/nl/professionals/regelgeving/interpretaties/openbare-biedingen/verbod-voorwaarden.aspx>

eel aangepast aan (het gewijzigde) artikel 5, vierde en vijfde lid van het Bob. Voorts is de uitzondering voor het doen van een openbare mededeling voor transacties die in regelmatig verkeer plaatsvinden op markten in financiële instrumenten, komen te vervallen. Ook vanaf het uitbrengen van het openbaar bod is het van belang dat transparantie wordt betracht omtrent de zeggenschapsverhoudingen van bidder en doelvennootschap. Een dergelijke uitzondering verhoudt zich hier niet toe. Voor voormelde wijzigingen wordt verwezen naar de toelichting op onderdeel F van artikel I.

Tevens is in het eerste lid het tijdstip waartussen een openbare mededeling over belangen in effecten waarop het bod betrekking heeft, dient te worden gedaan, uitgebreid tot het tijdstip waarop een mededeling als bedoeld in artikel 17, vierde lid, van het Bob is gedaan. Het is van belang dat ook informatie over belangen in effecten waarop het bod betrekking heeft die gedurende de zogenoemde na-aanmeldingstermijn van artikel 17 van het Bob zijn verricht, het publiek bereikt.

§ 2.4 Aanmelding van effecten

Artikel 14

- 1. De bidder die een openbaar bod uitbrengt, stelt een aanmeldingstermijn.**
- 2. De aanmeldingstermijn vangt niet eerder aan dan op de eerste werkdag volgend op het uitbrengen van het openbaar bod. De aanmeldingstermijn vangt niet later aan dan op de derde werkdag volgend op de termijn, bedoeld in artikel 5:78 van de wet.**
- 3. De aanmeldingstermijn van een volledig bod of een verplicht bod is, gerekend van de dag waarop de gelegenheid tot aanmelding is opengesteld tot en met de dag waarop de gelegenheid tot aanmelding wordt gesloten, niet korter dan acht weken.²⁶**
- 4. De aanmeldingstermijn van een partieel bod of een tenderbod is, gerekend vanaf de dag waarop de gelegenheid tot aanmelding is opengesteld tot en met de dag waarop de gelegenheid tot aanmelding wordt gesloten, niet korter dan twee weken.**
- 5. De aanmeldingstermijn is niet langer dan tien weken, gerekend van de dag waarop de gelegenheid tot aanmelding is opengesteld tot en met de dag waarop de gelegenheid tot**

²⁶ Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat verstaat de AFM onder een termijn van een week?

Antwoord: De AFM berekent een week op basis van 7 x 24 uur. Als een bidder bijvoorbeeld de minimale aanmeldingstermijn van vier weken wil aanhouden en de termijn start op een dinsdag om 9:00 uur, dan moet de aanmeldingstermijn minimaal tot 9.00 uur op de dinsdag vier weken later zijn opengesteld (de aanmeldingstermijn mag ook op een later tijdstip eindigen, omdat het hier een minimale termijn betreft). Als een bidder bijvoorbeeld een na-aanmeldingstermijn wil open stellen, mag deze maximaal twee weken duren. Start de termijn op een vrijdag om 10.00 uur dan dient de termijn uiterlijk op de vrijdag twee weken later om 10.00 uur te eindigen (of eerder, aangezien het hier om een maximale termijn gaat).

aanmelding wordt gesloten.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt de aanmelding van effecten. De mogelijkheid tot aanmelding van effecten wordt niet eerder opengesteld dan op de eerste werkdag volgend op die van het uitbrengen van het bod. Dat wil zeggen: de eerstvolgende werkdag waarop op de gereguleerde markt, waar de effecten worden verhandeld, handel kan plaatsvinden. In het geval van een volledig bod bedraagt de termijn, zo volgt uit het derde lid, ten minste vier weken (28 dagen, doorgaans 20 werkdagen). In artikel 9o, derde lid, van het Bte 1995 bedroeg de termijn nog 20 dagen. Deze werd door een deel van de respondenten kort geacht. Door verlenging van de termijn is getracht aan dit bezwaar tegemoet te komen. In het geval van een partieel bod of een tenderbod is de termijn, zo volgt uit het vierde lid, niet korter dan twee weken (14 dagen, doorgaans tien werkdagen). In het vijfde lid is ten slotte een maximumtermijn opgenomen. De aanmeldingstermijn kan ten hoogste tien weken bedragen, met dien verstande dat artikel 15 een mogelijkheid geeft tot verlenging van de aanmeldingstermijn.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type-en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel bevat twee aanpassingen van artikel 14 van het Bob. In het tweede lid van artikel 14 is verduidelijkt op welk moment de aanmeldingstermijn van een uitgebracht bod uiterlijk dient aan te vangen. Artikel 5:78 van de Wft bepaalt reeds dat een openbaar bod binnen zes werkdagen na de goedkeuring van het biedingsbericht dient te worden uitgebracht. De onderhavige aanpassing regelt dat nu ook de start van de aanmeldingstermijn van een begindatum is voorzien. Ook deze aanpassing vloeit voort uit de aankondiging in de marktmeesterbrief dat gestreefd wordt naar het stroomlijnen van de biedingsprocedure. Verder is in artikel 14, derde lid, van het Bob de minimale aanmeldingstermijn verlengd van vier naar acht weken. De verlenging van de oproepingstermijn voor de algemene vergadering van een beursvennootschap naar 42 dagen uit artikel 115 van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek noopt tot een dergelijke aanpassing.

Artikel 15

- 1. De bidder kan de aanmeldingstermijn eenmaal verlengen. De verlenging bedraagt, onverminderd het tweede lid, ten minste twee weken²⁷ en niet meer dan tien weken, gere-**

²⁷ Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat verstaat de AFM onder een termijn van een week?

Antwoord: De AFM berekent een week op basis van 7 x 24 uur. Als een bidder bijvoorbeeld de minimale aanmeldingstermijn van vier weken wil aanhouden en de termijn start op een dinsdag om 9:00 uur, dan moet de aanmeldingstermijn minimaal tot 9.00 uur op de dinsdag vier weken later zijn opengesteld (de aanmeldingstermijn mag ook op een later tijdstip eindigen, omdat het hier een minimale termijn betreft). Als een bidder bijvoorbeeld een na-aanmeldingstermijn wil open stellen, mag deze maximaal twee

- kend vanaf de einddatum van de oorspronkelijke termijn.
2. De bieder kan uiterlijk op de derde werkdag na het einde van de oorspronkelijke termijn besluiten tot verlenging van de aanmeldingstermijn en doet na dit besluit een openbare mededeling hierover, onder vermelding van de einddatum van de aldus verlengde termijn.
 3. Rechthebbenden van effecten die vóór het einde van de oorspronkelijke termijn hun effecten hebben aangemeld kunnen tijdens de verlengingsperiode deze aanmelding herroepen.
 - 4.^[SEP] De bieder kan gedurende de, al dan niet overeenkomstig het eerste, tweede of vijfde lid verlengde, aanmeldingstermijn de geboden prijs verhogen. De bieder draagt er zorg voor dat hij voor de verhoging van de geboden prijs een vergoeding in geld kan opbrengen of alle redelijke maatregelen heeft getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken om het bod gestand te kunnen doen. De bieder doet een openbare mededeling over de verhoging van de geboden prijs en over de wijze waarop hij zal voldoen aan de tweede volzin. Indien de verhoging van de prijs meebrengt dat de samenstelling van de geboden prijs wijzigt en de verhoging niet alleen bestaat uit geld, vindt verhoging van de prijs plaats door middel van algemeenverkrijgbaarstelling van een document.
 5. Indien voor het tijdstip waarop de aanmeldingstermijn eindigt door een derde een openbaar bod op dezelfde categorie of klasse van effecten wordt aangekondigd of uitgebracht, kan de bieder de, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn verlengen tot het einde van de aanmeldingstermijn van dat openbaar bod.
 6. Indien een verzoek als bedoeld in artikel 5:80b van de wet is gedaan wordt de, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn, indien deze is aangevangen, opgeschort tot en met het tijdstip waarop de beslissing van de ondernemingskamer uitvoerbaar bij voorraad is verklaard of, indien de beslissing niet uitvoerbaar bij voorraad wordt verklaard, tot en met het tijdstip waarop deze onherroepelijk is geworden. Indien het verzoek is gedaan voorafgaand aan de aanvang van de aanmeldingstermijn, wordt de aanvang van de aanmeldingstermijn opgeschort tot en met het tijdstip, bedoeld in de vorige volzin.
 - 7.^[SEP] De bieder doet een openbare medede-

weken duren. Start de termijn op een vrijdag om 10.00 uur dan dient de termijn uiterlijk op de vrijdag twee weken later om 10.00 uur te eindigen (of eerder, aangezien het hier om een maximale termijn gaat).

- ling over een opschorting of herleving van de aanmeldingstermijn als bedoeld in het zesde lid.
8. Rechthebbenden van effecten die hun effecten hebben aangemeld voordat een verzoekschrift is ingediend, houdende een verzoek als bedoeld in artikel 5:80b van de wet, kunnen indien het verzoek is toegewezen deze aanmelding binnen zeven werkdagen herroepen, nadat de beslissing van de ondernemingskamer uitvoerbaar bij voorraad is verklaard of onherroepelijk is geworden en voor het einde van de aanmeldingstermijn. Het negende lid, derde volzin, is van overeenkomstige toepassing.
 - 9.^[SEP] Indien de geboden prijs is verhoogd en de resterende, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn korter is dan zeven werkdagen, komt aan de rechthebbenden op de effecten een periode van zeven werkdagen toe waarbinnen zij hun effecten kunnen aanmelden. De aanmeldingstermijn wordt van rechtswege verlengd met de resterende duur van de periode van zeven werkdagen indien deze periode zich uitstrekt tot na de, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn. De bieder kan gedurende de van rechtswege verlengde aanmeldingstermijn, bedoeld in de vorige volzin, geen beroep doen op het vierde lid.
 10. Indien de geboden prijs is verhoogd op of binnen zeven werkdagen voor het einde van de oorspronkelijke aanmeldingstermijn en de bieder besluit tot verlenging van de aanmeldingstermijn als bedoeld in het tweede lid, wordt de duur van een van rechtswege verlengde aanmeldingstermijn als bedoeld in het negende lid, tweede volzin, in mindering gebracht op de duur van de verlengde aanmeldingstermijn.

Stb. 2007, nr. 329

Een (lopende) aanmeldingstermijn kan onder omstandigheden worden verlengd. Verlenging van de aanmeldingstermijn kan onder meer een belangrijke rol spelen indien gelijktijdig meer dan één openbaar bod wordt gedaan op dezelfde effecten. In dat geval kan de termijn van het als eerste uitgebrachte openbare bod, indien de aanmeldingstermijn daarvan als eerste eindigt, door deze bieder worden verlengd tot de datum van sluiting van een daarna uitgebracht (langer lopend) openbaar bod. Artikel 7, eerste lid, van de overnamerichtlijn schrijft voor dat de sluiting van het bod tenminste twee weken voor de einddatum openbaar wordt medegedeeld. Omdat in het tweede lid de mogelijkheid wordt geboden om bij afloop van de aanmeldingstermijn te besluiten tot verlenging hiervan, dient deze verlenging tenminste twee weken te duren. Daarom is in het eerste lid voorgeschreven dat de verlenging minimaal twee weken duurt. Maximaal kan de verlenging van de aanmeldingstermijn tien weken bedragen. Er is gekozen voor een maximumtermijn om duidelijkheid te scheppen over de maximale lengte die het biedingsproces kan hebben.

Een verlenging van de aanmeldingstermijn wordt openbaar medegedeeld. Deze mededeling dient onverwijld te worden gedaan. De regeling van artikel 9o, vijfde lid, onder b, van het Bte 1995 op grond waarvan mededeling uiterlijk op de derde werkdag na het einde van de aanmeldingstermijn kon plaatsvinden, kon daarom niet worden gehandhaafd. De bieder heeft mogelijk wel enige tijd nodig om te beoordelen of een verlenging gewenst is. Daarom is bepaald dat de bieder tot en met de derde werkdag na het einde van de aanmeldingstermijn kan besluiten tot verlenging. Dit besluit moet vervolgens onverwijld openbaar worden medegedeeld.

Wanneer de aanmeldingstermijn wordt verlengd kunnen rechtgebenden van effecten die hun effecten in de oorspronkelijke aanmeldingstermijn al hadden aangemeld, op grond van het derde lid deze aanmelding herroepen. Verlenging van de aanmeldingstermijn heeft verder tot gevolg dat alle verplichtingen die ontstaan na afloop van de aanmeldingstermijn, worden opgeschort tot na afloop van de verlengde termijn.

In het vierde lid is bepaald dat de bieder zijn prijs eenmaal mag verhogen. Hij mag dit doen tijdens de aanmeldingstermijn, tijdens of bij verlenging hiervan of tijdens of bij verlenging van de aanmeldingstermijn in het geval van een concurrerend bod. Omdat verhoging van de prijs doorgaans zal voorkomen tijdens of bij de verlenging, is er voor gekozen dit artikellid op te nemen in artikel 15. Tevens bevat dit artikel een tweetal voorzieningen voor specifieke situaties. In het vijfde lid wordt een regeling gegeven voor de situatie dat een concurrerend bod is uitgebracht of aangekondigd. Om te voorkomen dat het oorspronkelijke bod wordt benadeeld ten opzichte van het concurrerende bod is bepaald dat de oorspronkelijke bieder kan besluiten de aanmeldingstermijn, of de verlengde aanmeldingstermijn, te verlengen tot het einde van de aanmeldingstermijn, of de verlengde aanmeldingstermijn, van het concurrerende bod. Dit speelt vooral indien ook de concurrerende bieder overgaat tot verlenging van de aanmeldingstermijn.

De tweede specifieke situatie betreft de de situatie dat een verzoek tot wijziging van de billijke prijs bij een verplicht bod is gedaan. Deze procedure bij de Ondernemingskamer zal enige tijd in beslag nemen. Het is onwenselijk dat de aanmeldingstermijn tijdens die procedure blijft doorlopen. Daarom is in het zesde lid bepaald dat de aanmeldingstermijn wordt opgeschort. Vervolgens bestaat de mogelijkheid dat de billijke prijs in die procedure wordt gewijzigd. In verband met de gelijke behandeling van rechthebbenden die effecten aanmelden en ter voorkoming van speculaties met vroege en late aanmeldingen van effecten regelt het zevende lid dat rechthebbenden van effecten die hun effecten al hadden aangemeld voordat het verzoek tot wijziging van de billijke prijs werd gedaan de gelegenheid hebben deze aanmelding te herroepen, wanneer de Ondernemingskamer het verzoek tot wijziging van de billijke prijs heeft toegewezen. Anders zouden zij het risico lopen hun effecten te moeten verkopen tegen een lagere prijs dan zij voorzien konden hebben.

Stb. 2012, nr.196

Een derde aanpassing bestaat uit een wijziging van het huidige artikel 15 van het Bob. Het vierde lid van dat artikel houdt in dat bij een uitgebracht bod de geboden prijs eenmaal mag worden verhoogd. Op deze bepaling is door verschillende marktpartijen kritiek geuit, hetgeen ertoe heeft geleid dat thans in artikel 15, vierde lid, van het Bob het vereiste dat de gebo-

den prijs (slechts) eenmaal mag worden verhoogd is losgelaten. In artikel 15, vierde lid, van het Bob wordt bepaald dat de geboden prijs – in beginsel – onbepaald mag worden verhoogd. Daaraan zijn wel enkele voorwaarden verbonden. Zo moet aan rechthebbenden van effecten na de (laatste) verhoging van de geboden prijs te allen tijde ten minste zeven werkdagen worden geboden om op die verhoging te reageren. Voorts dient de bieder ingeval van een verhoging van de biedprijs waarmee de samenstelling van de geboden prijs wijzigt, een aanvullend document op te stellen. Een meer uitvoerige bespreking hiervan is opgenomen in de toelichting op onderdelen N en O van Artikel I.

Zoals in het algemeen deel van deze toelichting is opgemerkt, is artikel 15, vierde lid, van het Bob aangepast, opdat de bieder vaker dan eenmaal de geboden prijs kan verhogen. Het eerste lid van artikel I, onderdeel N, van dit besluit voorziet (in de eerste volzin) in deze aanpassing. De verdere uitwerking en gevolgen van deze mogelijkheid zijn opgenomen in de nieuw toegevoegde volzinnen aan het vierde lid en het nieuwe artikel 15a van het Bob.

Indien een verhoging van de biedprijs meebrengt dat de samenstelling van de geboden prijs wijzigt en de verhoging niet bestaat uit een vergoeding in contanten, dient de bieder de prijsverhoging te laten plaatsvinden door middel van een aanvullend document (artikel 15, vierde lid, laatste volzin, van het Bob). De wijze van algemeen verkrijgbaar stellen van het aanvullend document is geregeld in (het nieuwe) artikel 15a van het Bob evenals enkele andere aspecten die hiermee samenhangen. Verwezen wordt naar de toelichting op artikel I, onderdeel O. De prijsverhogingen (die gepaard gaan met een aanpassing van de samenstelling van de geboden prijs) dienen in overeenstemming te zijn met de beginselen die aan het biedingsproces ten grondslag liggen. Daarbij moet onder meer worden gedacht aan het beginsel – uitgewerkt in artikel 3, eerste lid, van het Bob – dat een bod onder gelijke voorwaarden is gericht tot alle rechthebbenden van effecten.

Bij de vraag wat moet worden verstaan onder «verhoging van de biedprijs» kan worden aangesloten bij de door de AFM uitgevaardigde interpretatie «Verhogen van de biedprijs ex artikel 15 lid 4 Bob»²⁸. De kern van deze interpretatie houdt in dat alleen van een verhoging van de biedprijs sprake is indien contanten of effecten worden toegevoegd aan de reeds geboden prijs. Van een verhoging van de geboden prijs is derhalve geen sprake indien bijvoorbeeld een bod in contanten wordt verlaagd onder toevoeging van effecten die een hogere economische waarde vertegenwoordigen, waardoor op het moment van verhoging weliswaar een economisch hoger bod wordt gedaan, maar dit door (enkele) beleggers mogelijk als minder hoog wordt ervaren (gelet op de voordelen die zijn verbonden aan contanten) en het risico bestaat dat de koers nog gedurende de aanmeldingstermijn daalt en van een daadwerkelijke verhoging uiteindelijk geen sprake is. Achtergrond van deze interpretatie is het bieden van rechtszekerheid, mede in het licht van de onherroepelijkheid van het reeds uitgebrachte bod. Aandeelhouders weten dat ze in ieder geval op de geboden prijs kunnen rekenen. Bieders weten dat ze hiermee

²⁸

<http://www.afm.nl/nl/professionals/regelgeving/interpretaties/openbare-biedingen/verhogen-biedprijs.aspx>

bij de bepaling van de te bieden prijs rekening dienen te houden. In aanvulling op het voorgaande wordt volledigheidshalve opgemerkt dat er geen sprake is van een wijziging van de samenstelling van de geboden prijs indien het eerdere bod bestond uit contanten en aandelen en de verhoging erin bestaat dat beide componenten proportioneel worden verhoogd. Verder regelt artikel I, onderdeel N, dat artikel 15, vierde lid, van het Bob wijzigt, dat de bieder bij de verhoging van de biedprijs een openbare mededeling dient te doen waaruit volgt dat hij een vergoeding in geld kan opbrengen of alle redelijke maatregelen heeft getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken om het bod gestand te kunnen doen.

In artikel 15, zesde lid, van het Bob worden enkele technische aanpassingen doorgevoerd die zien op de verhouding tussen de aanmeldingstermijn en de mogelijkheid dat – indien zich een verplicht bod voordoet – bij de OK een verzoek tot aanpassing van de billijke prijs is gedaan. Ook het nieuwe zevende lid van artikel 15 van het Bob houdt hiermee verband. Mocht zich als gevolg van een verzoek bij de OK tot aanpassing van de billijke prijs een opschorting of herleving van de aanmeldingstermijn voordoen, dan dient de bieder hierover op grond van het nieuwe zevende lid van artikel 15 van het Bob een openbare mededeling te doen.

Het sluitstuk van de aanpassing van artikel 15 is opgenomen in de leden 4 en 5 van artikel I, onderdeel N. Dat onderdeel leidt tot wijziging van het achtste lid (nieuw) en de toevoeging van een negende en tiende lid. Hierin is bepaald dat indien een verhoging van de geboden prijs plaatsvindt, rechthebbenden op effecten ten minste zeven werkdagen de tijd hebben om op die (laatste) prijsverhoging te reageren. Indien de geboden prijs wordt verhoogd en de, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn langer is dan zeven werkdagen, geldt dat rechthebbenden gedurende de gehele resterende aanmeldingstermijn de tijd hebben om op de prijsverhoging te reageren. De periode van zeven werkdagen vangt aan op het moment dat de openbare mededeling (of het aanvullend document) omtrent de prijsverhoging algemeen verkrijgbaar is gesteld (uit hoofde van artikel 15, vierde lid, of artikel 25, vierde lid (nieuw)). Verder is in artikel 15, negende lid, van het Bob bepaald dat de bieder gedurende de van rechtswege verlengde aanmeldingstermijn van 7 werkdagen geen beroep kan doen op het vierde lid. Dit betekent dat gedurende het deel van die periode van zeven werkdagen dat buiten de (al dan niet verlengde) aanmeldingstermijn valt, geen nieuwe prijsverhoging kan plaatsvinden. De aanmeldingstermijn wordt van rechtswege verlengd tot en met het moment waarop zeven werkdagen sinds de prijsverhoging zijn verstreken. Het vorenstaande brengt met zich mee dat – ingeval van een verhoging van de prijs, niet zijnde een verhoging in contanten, waardoor de samenstelling van de geboden prijs wijzigt – de termijn van ten minste zeven werkdagen ingaat op het moment dat het aanvullend document, bedoeld in artikel 15, vierde lid, van het Bob algemeen verkrijgbaar is gesteld. Ook brengt het met zich mee dat het aanvullend document in voormelde situatie uiterlijk op de laatste dag van de al dan niet verlengde aanmeldingstermijn (niet zijnde de van rechtswege verlengde termijn van maximaal 7 werkdagen), algemeen verkrijgbaar moet zijn gesteld.

Artikel 15, tiende lid, regelt de situatie waarin de bieder aan het einde van de oorspronkelijke aanmeldingstermijn besluit tot verhoging van de biedprijs, waardoor de aanmeldingstermijn

ingevolge het negende lid van rechtswege wordt verlengd, en nadien nog besluit tot verlenging van de aanmeldingstermijn als bedoeld in artikel 15, tweede lid. Artikel 15, tiende lid, bepaalt dat in een dergelijk geval de van rechtswege verlengde termijn – het deel van de periode van zeven werkdagen dat buiten de oorspronkelijke aanmeldingstermijn valt – in mindering wordt gebracht op de resterende duur van de verlengde aanmeldingstermijn. Zodoende is geborgd dat rechthebbenden van effecten tenminste zeven werkdagen de tijd hebben om op die verhoging te reageren zonder dat de verlengde aanmeldingstermijn door een verhoging in de oorspronkelijke aanmeldingstermijn nog eens met zeven werkdagen wordt verlengd.

Artikel 15a

1. Het document, bedoeld in artikel 15, vierde lid, laatste volzin, bevat alle gegevens die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over de verhoging van de geboden prijs, waaronder in ieder geval:

- a. een beschrijving van de verhoging van de prijs waaruit de gewijzigde samenstelling en verhoging van de prijs tot uitdrukking komt;
- b. ingeval van verhoging van de prijs met een vergoeding in effecten, de informatie, bedoeld in bijlage F, met uitzondering van de informatie bedoeld in subonderdeel 1.4 van bijlage F, tenzij deze informatie reeds is opgenomen in het prospectus voor uitgifte van nieuwe effecten. Indien dit het geval is, kan worden volstaan met een verwijzing naar de informatie, bedoeld in de vorige volzin;
- c. de wijze waarop de bieder zorg draagt dat hij zal voldoen aan artikel 15, vierde lid, tweede volzin; en
- d. de aangepaste aanmeldingstermijn.

2. Het document wordt algemeen verkrijgbaar gesteld overeenkomstig artikel 10. Het document maakt na de algemeenvervaardigbaarstelling deel uit van het biedingsbericht.

3. Rechthebbenden op effecten die hun effecten hebben aangemeld voordat het document algemeen verkrijgbaar is gesteld, kunnen binnen zeven werkdagen na de algemeenvervaardigbaarstelling van het document deze aanmelding herroepen.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel bevat een nieuw artikel 15a van het Bob. Ingevolge dit artikel dient de bieder het aanvullend document, bedoeld in artikel 15, vierde lid, laatste volzin algemeen verkrijgbaar te stellen overeenkomstig artikel 10 van het Bob. Deze verplichting sluit qua doelstelling nauw aan bij de verplichting die bestaat om een goedgekeurd prospectus, dat algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld in verband met het aanbieden van effecten aan het publiek of het (doen) toelaten van effecten tot de handel op een gereguleerde markt,

door middel van een aanvullend document aan te vullen indien daartoe reden is. Evenals het document waarin de standpuntbepaling van de doelvennootschap is opgenomen, is dit aanvullend document niet aan voorafgaande goedkeuring door de AFM onderworpen. Hierdoor is geborgd dat de informatie snel c.q. vrijwel gelijktijdig met de bekendmaking van de verhoging van de biedprijs de markt bereikt. Het ligt in de rede dat de AFM na algemeenverkrijgbaarstelling van het aanvullend document een marginale toets zal hanteren ten aanzien van de vraag of sprake is van een verhoging van het bod.

Wel zijn enkele additionele waarborgen rond de informatievoorziening voor aandeelhouders opgenomen. Zo is in het eerste lid van artikel 15a van het Bob bepaald dat het aanvullend document, alle gegevens dient te bevatten die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over de verhoging van de biedprijs waaronder in elk geval:

- a. ^[SEP] een beschrijving van de verhoging van de prijs waaruit de gewijzigde samenstelling en verhoging van de prijs tot uitdrukking komt;
- b. ^[SEP] ingeval van verhoging van de prijs met een vergoeding in effecten, de informatie, bedoeld in bijlage F, met uitzondering van de informatie bedoeld in subonderdeel 1.4 van bijlage F, tenzij deze informatie reeds is opgenomen in het prospectus voor uitgifte van nieuwe effecten. Indien dit het geval is, kan worden volstaan met een verwijzing naar de informatie, bedoeld in de vorige volzin;
- c. ^[SEP] de wijze waarop de bidder zorg draagt dat hij zal voldoen aan artikel 15, vierde lid, tweede volzin; en
- d. ^[SEP] de aangepaste aanmeldingstermijn.

Aandeelhouders die voorafgaand aan de algemeenverkrijgbaarstelling van het aanvullend document over de verhoging van de biedprijs hun effecten reeds hadden aangemeld, kunnen deze aanmelding, ingevolge het derde lid van artikel 15a, binnen zeven werkdagen herroepen. Effecten die reeds waren aangemeld, blijven derhalve aangemeld (tenzij van het herroepingsrecht gebruik wordt gemaakt) met dien verstande dat de aanmelding automatisch geldt als aanmelding voor de verhoogde biedprijs.

§ 2.5 Gestanddoening

Artikel 16

1. **De bidder doet uiterlijk op de derde werkdag na het einde van de aanmeldingstermijn een openbare mededeling of hij het openbaar bod gestand doet. Indien de bidder het bod niet gestand doet, deelt hij de reden hiervan openbaar mede.**
2. **De bidder vermeldt de totale waarde, het aantal en het daarbij behorende percentage van de ingevolge het openbaar bod aangemelde effecten, alsmede het totale aantal en het corresponderende percentage van effecten dat na de aanmeldingstermijn in zijn bezit is.**

29 30

²⁹ Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Hoe moeten de percentages van de aangemelde aandelen onder het bod en van de in totaal in bezit van de bidder zijnde aandelen van de doelvennootschap in het gestanddoeningspersbericht worden weergegeven?

Artikel 16 Bob vereist dat de bidder bij gestanddoening een persbericht publiceert, waarin onder andere (i) het percentage van de onder het openbaar bod aangemelde aandelen en (ii) het percentage van het totale aantal aandelen dat na de aanmeldingstermijn in het bezit is van de bidder moet worden vermeld. De AFM is van oordeel dat het hier gaat om percentages van de geplaatste aandelen van de doelvennootschap (hieronder vallen ook aandelen die de doelvennootschap zelf houdt). Als de bidder als voorwaarde voor de gestanddoening van het bod een minimum aanmeldingspercentage hanteert dat niet is gebaseerd op het geplaatste aandelenkapitaal van de doelvennootschap, is de AFM van mening dat ten behoeve van de duidelijkheid voor de markt ook de percentages onder (i) en (ii) op basis van het geplaatste kapitaal in het persbericht moeten worden vermeld.

In het geval de grondslag voor het percentage dat wordt gehanteerd voor de voorwaarde voor gestanddoening afwijkt van de grondslag voor het percentage dat geldt voor de uitkoopprocedure in de zin van artikel 2:92a BW, dient ook dit duidelijk te worden aangegeven in het persbericht door het vermelden van beide percentages.

³⁰ Op de website van de AFM staat sedert 6 februari 2014 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Welke informatie dient de bidder in elk geval op te nemen in de persberichten die op grond van art. 16 en 17, lid 4, Bob gepubliceerd dienen te worden?

Artikel 16 lid 2 Bob vereist dat in het persbericht bij gestanddoening in ieder geval de volgende informatie wordt opgenomen:

1. Het totale aantal en percentage effecten dat in het bezit is van de bidder.
 2. Het aantal en percentage onder het bod aangemelde effecten.
 3. De totale waarde van de onder het bod aangemelde effecten.
- Deze Q&A zal ingaan op de hierboven onder 1) en 2) genoemde informatievereisten van artikel 16 lid 2 Bob.
- Op grond van artikel 17 lid 4 Bob dient de bidder de informatie genoemd onder 1) en 2) ook te verschaffen voor de na-aanmeldingstermijn. Wat in deze Q&A is opgenomen met betrekking tot de aanmeldingstermijn (artikel 16 lid 2 Bob) geldt ook voor de na-aanmeldingstermijn (artikel 17 lid 4 Bob).
- Voor deze informatievereisten zijn de volgende waarden van belang:

- a. de onder het bod aangemelde effecten (effecten die zijn aangemeld via de aanmeldingsprocedure zoals opgenomen in het biedingsbericht);
- b. de effecten die tijdens de aanmeldingstermijn op een gereglementeerde markt zijn verworven;
- c. de effecten die tijdens de aanmeldingstermijn op andere wijze dan onder a. en b. beschreven zijn verkregen door de bidder (OTC/onderhands, MTF etc.);
- d. de effecten die zijn uitgegeven na datum van uitbrengen bod en verkregen zijn door bidder (bijvoorbeeld door uitoefening van optierechten);
- e. de effecten die de bidder al in bezit had voor het uitbrengen van het bod;
- f. de effecten gehouden door de doelvennootschap op datum gestanddoening;
- g. het geplaatst kapitaal van de doelvennootschap op datum gestanddoening.

De AFM is van oordeel dat bieders op grond van de onder ad 1) en ad 2) genoemde informatievereisten de volgende informatie in het persbericht dienen op te nemen:

Ad 1) Het totale aantal en percentage effecten dat in het bezit is van de bidder na het bod

3. De bieder kan het openbaar bod gestand doen indien effecten tot een geringer bedrag, aantal of percentage zijn aangemeld dan het bedrag, aantal onderscheidenlijk percentage van welke aanbieding binnen de aanmeldingstermijn hij zijn verplichting tot gestanddoening van het bod afhankelijk stelde.

4.^[SEP] Indien de openbare mededeling, bedoeld in het eerste lid, inhoudt dat de bieder het bod niet gestand doet, is het de bieder en de personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na de openbare mededeling niet toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van dezelfde uitgevende instelling. Artikel 2a, vierde lid, is van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt de gestanddoening van het bod. De bieder dient uiterlijk op de derde werkdag na het einde van de aanmeldingstermijn, een openbare mededeling te doen of hij het bod gestand doet. Meestal zal de bieder deze tijd nodig hebben om het aantal en percentage van de aangemelde effecten te bepalen en zich een oordeel te vormen of alle voorwaarden, waarvan de gestanddoening van het bod afhankelijk is gesteld, zijn vervuld. Deze bepaling geldt voor alle vier de soorten van openbare biedingen.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel voegt een nieuw vierde lid toe aan artikel 16 van het Bob. In dat lid is opgenomen dat het niet gestand doen van het openbaar bod tot gevolg heeft dat het de bieder en personen met wie hij in onderling overleg handelt gedurende 6 maanden na de betreffende openbare mededeling niet is toegestaan een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen op effecten van de desbetreffende instelling. Verwezen wordt naar de toelichting op artikel I, onderdelen C (artikel 2a, tweede en vierde lid, van het Bob), H (artikel 7, zevende en achtste lid, van het Bob), I (artikel 9a van het Bob) en K (artikel 12, vierde lid, van het Bob).

Artikel 17

1. De bieder kan binnen drie werkdagen na gestanddoening van het openbaar bod aan de rechthebbenden van de effecten waarop het

Totaal aantal effecten dat in bezit is van bieder na het bod:

$a+b+c+d+e$

Totaal percentage effecten dat in bezit is van bieder na het bod:

$a+b+c+d+e$

$\frac{\quad}{(g-f)} \times 100\%$

(g-f)

Ad 2) Het aantal en percentage onder het bod aangemelde effecten

Aantal onder het bod aangemelde effecten:

a

Percentage onder het bod aangemelde effecten:

a

$\frac{\quad}{(g-f)} \times 100\%$

(g-f)

openbaar bod betrekking had en die hun effecten niet hebben aangemeld de mogelijkheid geven om deze effecten aan te bieden tegen dezelfde voorwaarden die golden voor het gestand gedane openbaar bod. De bieder doet hierover een openbare mededeling waarin ten minste wordt vermeld:³¹

- de reden waarom de bieder overgaat tot het geven van deze mogelijkheid;
- de termijn waarbinnen de effecten aangemeld kunnen worden; en
- dat het oorspronkelijke biedingsbericht van toepassing is.

2. De in het eerste lid, onder b, bedoelde termijn vangt aan op de eerste werkdag volgend op die van de openbare mededeling, bedoeld in de aanhef van het eerste lid, en is niet langer dan twee weken.³²

3. Vanaf het tijdstip waarop de openbare mededeling over de gestanddoening wordt gedaan tot en met het tijdstip waarop de in het eerste lid, onder b, bedoelde termijn eindigt is artikel 13 van overeenkomstige toepassing.

4. De bieder doet uiterlijk op de derde werkdag na het einde van de in het eerste lid, onder b, bedoelde termijn een openbare mededeling over het aantal en het percentage van de effecten dat aangeboden is binnen deze termijn en het totale aantal en het totale percentage van de effecten dat in zijn bezit is.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel geeft de mogelijkheid tot het instellen van een «na-aanmeldingstermijn».

Het eerste lid bepaalt dat over het stellen van de na-aanmeldingstermijn en de daarvoor geldende voorwaarden

³¹ Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Is het noodzakelijk om in het persbericht waarin de aanmeldingstermijn van het bod wordt verlengd een verwijzing op te nemen naar artikel 15 lid 3 Bob?

De AFM is van mening dat ten behoeve van de duidelijkheid naar de markt toe in het persbericht waarin de verlenging van de aanmeldingstermijn wordt aangekondigd, moet worden opgenomen dat rechthebbenden die voor het einde van de aanmeldingstermijn hun effecten hebben aangemeld op grond van artikel 15 lid 3 Bob het recht hebben tijdens de verlengingsperiode deze aanmelding te herroepen.

³² Op de website van de AFM staat sedert 12 oktober 2010 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat verstaat de AFM onder een termijn van een week?

Antwoord: De AFM berekent een week op basis van 7 x 24 uur. Als een bieder bijvoorbeeld de minimale aanmeldingstermijn van vier weken wil aanhouden en de termijn start op een dinsdag om 9:00 uur, dan moet de aanmeldingstermijn minimaal tot 9:00 uur op de dinsdag vier weken later zijn opengesteld (de aanmeldingstermijn mag ook op een later tijdstip eindigen, omdat het hier een minimale termijn betreft). Als een bieder bijvoorbeeld een na-aanmeldingstermijn wil open stellen, mag deze maximaal twee weken duren. Start de termijn op een vrijdag om 10.00 uur dan dient de termijn uiterlijk op de vrijdag twee weken later om 10.00 uur te eindigen (of eerder, aangezien het hier om een maximale termijn gaat).

een openbare mededeling wordt gedaan. In deze openbare mededeling moet worden vermeld dat het biedingsbericht van toepassing is tijdens de na-aanmeldingstermijn. De overnamerichtlijn vereist namelijk dat voor ieder openbaar bod een biedingsbericht wordt uitgebracht. De overnamerichtlijn vereist tevens dat voor ieder openbaar bod een mededeling wordt gedaan over het aanwezig hebben van een vergoeding voor de aangeboden effecten (de «certain funds», vergelijk artikel 7, vierde en vijfde lid). Beide eisen gelden hier onverkort nu het, strikt genomen, een nieuw openbaar bod betreft. De inhoud van het bod is echter gelijk aan het gestand gedane bod, waardoor het mogelijk is hetzelfde biedingsbericht te gebruiken. In het biedingsbericht is ook een passage opgenomen over de financiering van het bod (zie Bijlage A 1.6). Deze passage kan, omdat bij aanvang van de na-aanmeldingstermijn direct wordt medegedeeld dat het biedingsbericht van toepassing is, de «certain funds»-mededeling vervangen. Slechts een enkele bepaling in het biedingsbericht, zoals een ontbindende voorwaarde wanneer een te laag percentage van de effecten wordt aangemeld, zal niet op het nieuwe bod van toepassing zijn. De bieder heeft overigens de mogelijkheid andere openbare mededelingen die hij in de loop van het oorspronkelijke biedingsproces heeft gedaan ook van toepassing te verklaren op de na-aanmeldingstermijn.

Het tweede lid regelt de termijnen van de na-aanmeldingstermijn en het vierde lid bepaalt dat een openbare mededeling moet worden gedaan over het percentage van de effecten dat is aangemeld in de na-aanmeldingstermijn.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type-en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2008, nr. 581

In de formulering van artikel 17, derde lid, van het Bob Wft wordt door deze wijziging tot uitdrukking gebracht dat reeds vanaf de gestanddoening en niet pas vanaf de aanvang van de eventuele na-aanmeldingstermijn een openbare mededeling moet worden gedaan over transacties in effecten waarop het bod betrekking heeft of die in ruil worden aangeboden en met betrekking tot die transacties gesloten overeenkomsten die worden verricht of tot stand komen in de desbetreffende periode.

Hoofdstuk 3. Bijzondere bepalingen voor een volledig bod, een partieel bod, een tenderbod en een verplicht bod

§ 3.1 Een volledig bod

Artikel 18

1. De doelvennootschap met zetel in Nederland waarop een volledig bod is uitgebracht roept haar aandeelhouders op voor een na de openbare mededeling van de verkrijgbaarstelling van het biedingsbericht en ten minste zes werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn te houden algemene vergadering ter bespreking van het uitgebrachte openbaar bod.
2. De doelvennootschap stelt uiterlijk vier werkdagen voor de in het eerste lid bedoelde vergadering een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt.^{33 34}

³³ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Welke informatie dient de standpuntbepaling van de doelvennootschap (artikel 18 Bob) te bevatten?

Antwoord: De standpuntbepaling van de doelvennootschap dient de informatie te bevatten zoals vereist op grond van Bijlage G bij het Bob. Waarbij ten aanzien van item 1 van Bijlage G bij het Bob geldt dat de standpuntbepaling ten minste dient te omvatten:

1. de visie van het bestuur op de geboden prijs of ruilverhouding,
2. de overwegingen welke mede de hoogte van het openbaar bod hebben bepaald,
3. de prognoses welke mede de hoogte van het openbaar bod hebben bepaald,
4. een cijfermatige onderbouwing van de onder (1), (2) en (3) hiervoor bedoelde items, en
5. de gevolgen van de uitvoering van het openbaar bod voor de werkgelegenheid, de arbeidsvoorwaarden en de vestigingsplaats van de vennootschap.

In de standpuntbepaling van de doelvennootschap dienen daarnaast op grond van Bijlage G, item 2 Bob, de gegevens omtrent het vermogen en de resultaten van de doelvennootschap, met "inbegrip van de beschikbare gegevens omtrent het lopende boekjaar indien daarvan meer dan een kwartaal is verstrekt", te worden opgenomen. Als uitgangspunt voor de beoordeling van de noodzaak tot opneming van deze laatste gegevens over het lopende boekjaar geldt voor de doelvennootschap, de zinsnede "welke de aandeelhouders behoeven om zich een gefundeerd oordeel over het openbaar bod te kunnen vormen".

³⁴ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wordt de standpuntbepaling van artikel 18 Bob door de AFM goedgekeurd?

Antwoord: Nee, de Biedingsregels kennen geen grondslag voor de AFM om de standpuntbepaling goed te keuren. Een standpuntbepaling wordt dus niet voorafgaand aan publicatie door de AFM getoetst. Op grond van de geldende wetgeving is het de AFM slechts toegestaan achteraf een gepubliceerde standpuntbepaling te beoordelen op de naleving van de uit artikel 18 Bob voortvloeiende verplichtingen.

3. Over de algemeenverkrijgbaarstelling van het bericht, bedoeld in het tweede lid, doet de doelvennootschap een openbare mededeling.

4. Indien voor het einde van de aanmeldingstermijn door een derde een openbaar bod op dezelfde effecten wordt uitgebracht, behoeft de doelvennootschap niet opnieuw toepassing te geven aan het eerste tot en met het derde lid, maar doet zij een openbare mededeling van haar standpunt met betrekking tot het door de derde uitgebrachte openbaar bod.

5.^{[1] [SEP]} Indien de Autoriteit Financiële Markten niet ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van het biedingsbericht, zendt de doelvennootschap het bericht, bedoeld in het tweede lid, gelijktijdig met de algemeenverkrijgbaarstelling van het bericht toe aan de Autoriteit Financiële Markten.

Stb. 2007, nr. 329

Artikel 18 heeft betrekking op de informatievoorziening door een doelvennootschap met zetel in Nederland aan de aandeelhouders tot wie het bod is gericht. Het eerste lid ziet op het bijeenroepen van een informatieve algemene vergadering van aandeelhouders ten einde te bewerkstelligen dat door de doelvennootschap alle informatie wordt verstrekt die van belang kan zijn voor een adequate beoordeling van het uitgebrachte bod. Verder rust op de doelvennootschap de verplichting om een bericht uit te geven met daarin de gegevens die zijn gespecificeerd in bijlage G. Dit bericht, waarin het standpunt van de doelvennootschap is vevat, wordt opgenomen in een apart document, dat in formele zin geen onderdeel uitmaakt van het biedingsbericht. Omdat in de praktijk het standpunt bij vriendelijke overnames wordt opgenomen in het biedingsbericht, zal het wel mogelijk blijven het bericht en het document waarin het standpunt is opgenomen gelijktijdig openbaar te maken. Het document waarin het standpunt van het bestuur is opgenomen is niet aan voorafgaande goedkeuring door de AFM onderworpen.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type-en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2012, nr.196

Aan artikel 18 is een lid toegevoegd. Het nieuwe vijfde lid bepaalt dat de standpuntbepaling van de doelvennootschap in een openbaar bod waarin een toezichthouder in een andere lidstaat de bevoegde autoriteit is, gelijktijdig met algemeenverkrijgbaarstelling van die standpuntbepaling aan de AFM moet worden toegezonden. Zodoende kan de AFM, indien nodig, tijdig ingrijpen. Voorts is de terminologie «algemene vergadering van aandeelhouders» vervangen door «algemene vergadering». Verwezen wordt naar de toelichting op artikel I, onderdelen A, V en Y, van dit besluit.

Artikel 18a

Indien een volledig bod is uitgebracht op een doelvennootschap met zetel buiten Nederland en de Autoriteit Financiële Markten ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van het biedingsbericht, stelt de doelvennootschap uiterlijk tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt. Artikel 18, derde en vierde lid, zijn van overeenkomstige toepassing. Stb. 2012, nr.196

Het nieuwe artikel 18a van het Bob bepaalt dat bij een volledig bod ook de doelvennootschap met zetel in het buitenland waarvan de effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereglementeerde markt waarvoor een vergunning als bedoeld in artikel 5:26, eerste lid, van de Wft is verleend, een bericht met daarin de gegevens die zijn gespecificeerd in bijlage G algemeen verkrijgbaar dient te stellen. Hierdoor geldt de verplichting om dit bericht, waarin het standpunt van de doelvennootschap is verrat, algemeen verkrijgbaar te stellen voor alle volledige biedingen waarvoor de AFM bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren. Het bepaalde in artikel 18, derde en vierde lid, is van overeenkomstige toepassing. Voor het uiterlijke moment waarop het bericht algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld – tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn – is aangesloten bij het uiterlijke moment waarop het bericht algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld door de doelvennootschap met zetel in Nederland. Zo bepaalt artikel 18, tweede lid, van het Bob dat de doelvennootschap met zetel in Nederland, het bericht uiterlijk vier werkdagen voor de in artikel 18, eerste lid, bedoelde vergadering algemeen verkrijgbaar dient te stellen en dient deze vergadering ingevolge artikel 18, eerste lid, van het Bob ten minste zes werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn gehouden te worden.

Artikel 19³⁵

³⁵ Op de website van de AFM staat bij "interpretaties" de volgende tekst (red):

'Best price rule' ex artikel 19 Bob

Eenieder die zijn bod gestand doet, dient op grond van artikel 19 Besluit openbare biedingen Wft ('Bob') voor alle onder dat bod aangemelde effecten de hoogste van de navolgende vergoedingen te betalen:

- de biedprijs zoals die in het biedingsbericht is genoemd,
- de door deieder eenmalig verhoogde biedprijs conform artikel 15 vierde lid Bob, dan wel
- de vergoeding die deieder heeft betaald in een transactie die hij heeft verricht c.q. een overeenkomst die hij heeft gesloten in de periode tussen de aankondiging van het bod (als bedoeld in artikel 5 Bob) en de gestanddoening van het bod (Hierna zal verder worden gesproken van 'transacties' maar zullen daarmee tevens bedoeld zijn overeenkomsten in de zin van artikel 5, vierde lid en artikel 13, eerste lid Bob).

Een uitzondering op artikel 19 Bob geldt voor transacties die tot stand zijn gekomen 'in regelmatig verkeer op markten in financiële instrumenten', kort gezegd: beurstransacties. Derhalve spelen bij het bepalen van de hoogste vergoeding in principe alleen 'onderhandse transacties' van deieder een rol.

De in artikel 19 Bob vervatte regel wordt ook aangeduid als de

'best price rule' en is een uitwerking van het principe van gelijke behandeling van aandeelhouders.

Hoe de 'best price' te bepalen

De AFM is van mening dat het in het belang van de rechtszekerheid is dat op voorhand duidelijk is hoe de 'best price' in de zin van artikel 19 Bob dient te worden vastgesteld. De wetgever heeft, zo blijkt uit artikel 5, vierde lid en artikel 13, eerste lid Bob, voor eenieder de mogelijkheid willen laten bestaan om buiten een aangekondigd of uitgebracht openbaar bod om, transacties in de effecten van de doelvennootschap te verrichten (vanzelfsprekend zal daarbij rekening moeten worden gehouden met de regels omtrent voorwetenschap en marktmanipulatie alsmede met eventuele meldingsregelingen). Uit deze keuze van de wetgever volgt dat sommige aandeelhouders op een eerder moment hun effecten in de doelvennootschap aan deieder mogen verkopen dan de aandeelhouders die onder het bod aanmelden.

De AFM geeft hierbij een nadere invulling aan de vraag hoe de hoogste prijs in de zin van artikel 19 Bob dient te worden bepaald. Het moment van het vaststellen van de 'best price' is het moment van gestanddoening van het bod. Op dat moment wordt een vergelijking gemaakt tussen de – al dan niet eenmalig verhoogde – biedprijs en de prijs die is betaald in eventueel verrichte onderhandse transacties van deieder in de periode tussen aankondiging en gestanddoening van het bod. Hierbij wordt een onderscheid gemaakt tussen een bod in contanten ("cash bod") en een bod waarbij deieder zijn eigen effecten aanbiedt in ruil voor de effecten van de doelvennootschap ("ruilbod"):

Cash bod

Bij een bod in contanten dient de prijs die is betaald in een onderhandse transactie te worden vergeleken met de biedprijs (c.q. de verhoogde biedprijs op grond van artikel 15, vierde lid Bob). De 'best price rule' heeft ten gevolge dat als eenieder die bijvoorbeeld een bod van 20,- Euro per aandeel heeft uitgebracht in een onderhandse transactie meer betaalt dan 20,- Euro per aandeel, die hogere prijs aan alle aandeelhouders moet betalen bij gestanddoening van het bod. Indien deieder in het voornoemde voorbeeld exact 20,- Euro betaalt in de onderhandse transactie is dus geen sprake van een 'hogere prijs' in de zin van artikel 19 Bob.

Ruil bod

Bij een ruilbod is voor de vaststelling van de 'hoogste prijs' de ruilverhouding op het moment van gestanddoening van het bod relevant. Indien deieder in een onderhandse transactie dezelfde ruilverhouding toepast als de ruilverhouding die in het biedingsbericht als biedprijs is genoemd (eventueel verhoogd op grond van artikel 15, vierde lid Bob), zal geen sprake zijn van een hogere prijs in de zin van artikel 19 Bob.

Mocht deieder in de periode na aankondiging van een ruilbod maar voor het uitbrengen daarvan (dat wil zeggen voorafgaande aan de publicatie van het biedingsbericht) in een onderhandse transactie een prijs in contanten betalen, (Het standpunt van de AFM is dat vanaf het moment van het uitbrengen van een ruilbod deieder geen onderhandse transacties in contanten mag verrichten gelet op het gelijk bod-vereiste van artikel 3 Bob (zie het standpunt van de AFM omtrent het gelijk bod vereiste ex art 3 Bob) dan is voor de 'best price rule' bepalend wat de 'impliciete waarde' van het aandeel van de doelvennootschap is op het moment van de transactie. Deze impliciete waarde wordt berekend door de koers van het aandeel van deieder te vermenigvuldigen met de door deieder geboden ruilverhouding. De impliciete waarde wordt vervolgens vergeleken met de contante prijs die betaald is in de onderhandse transactie. Bijvoorbeeld als deieder onder het bod een ruilverhouding van 2:1 voor de aandelen van de doelvennootschap biedt en het bod niet onbedoeld wil "verhogen", dan mag deieder in een onderhandse transactie niet meer dan € 20 betalen als op het moment van de onderhandse trans-

actie de koers van het aandeel van de bieder € 10 is.

Volledigheidshalve wordt opgemerkt dat de AFM de benadering als hiervoor beschreven ook toepast ten aanzien van artikel 5:79 Wft. Dit artikel, op grond waarvan het de bieder niet is toegestaan om gedurende één jaar na het uitbrengen van het bod effecten van de soort waarop het bod betrekking had, te verwerven tegen gunstiger voorwaarden dan volgens het openbaar bod, is het "spiegelbeeld" van artikel 19 Bob en geldt vanaf het moment waarop het openbaar bod gestand is gedaan (Zie ook artikel 56b Vrijstellingsregeling Wft voor uitzonderingen op artikel 5:79 Wft.).

Overwegingen voor dit standpunt

Artikel 19 Bob is zoals gezegd een uitwerking van het principe van gelijke behandeling van aandeelhouders. Om die reden zou men zich op het standpunt kunnen stellen dat bij de beoordeling van de 'best price' onder andere rekening zou moeten worden gehouden met het verschil in het moment waarop aandeelhouders hun effecten aan de bieder mogen verkopen. Bijvoorbeeld zou bij de berekening van de 'best price' ook de inflatie, mogelijke renteopbrengsten of het koersverloop mee kunnen worden genomen. Overigens heeft de AFM in het verleden in een aantal specifieke gevallen aangegeven deze mening te zijn toegedaan. Mede gezien de in het onderhavige standpunt beschreven afwegingen houdt de AFM echter niet langer vast aan deze zienswijze.

Het beoordelingsmoment van de 'best price' is het moment van gestanddoening waardoor het ten tijde van een onderhandse transactie vaak nog niet mogelijk is om vast te stellen of de betreffende transactie tegen een hogere prijs heeft plaatsgevonden. Ten tijde van de onderhandse transactie is immers in de regel nog niet zeker hoe lang de tijd tot gestanddoening zal zijn omdat dit nog kan afhangen van het moment van uitbrengen van het bod, van de duur van de aanmeldingstermijn en van de eventuele noodzaak voor verlenging van de aanmeldingstermijn. Wil een bieder niet het risico lopen door een onderhandse transactie zijn bod onbedoeld 'te verhogen' dan wordt het voor de bieder onder omstandigheden feitelijk onmogelijk om onderhandse transacties aan te gaan.

De hiervoor genoemde feitelijke onmogelijkheid past echter niet bij het feit dat de wetgever, zoals eerder opgemerkt, aan de bieder de ruimte heeft gelaten om buiten een aangekondigd of uitgebracht bod om niet alleen beurstransacties maar ook onderhandse transacties te mogen verrichten. Daarnaast spelen duidelijkheid en rechtszekerheid in het biedingsproces een grote rol. Voor de bieder is van belang dat hij op het moment van de onderhandse transactie met zekerheid vooruit kan berekenen of hij door de onderhandse transactie op grond van de 'best price rule' – artikel 19 Bob – de biedprijs zal dienen te verhogen. Evengoed moet voor aandeelhouders (en de doelvennootschap die een bod al dan niet aanbeveelt) duidelijk zijn of – en vooral in welke mate – van een onderhandse transactie van de bieder een 'best price' effect uitgaat (de informatie dat een dergelijke transactie heeft plaatsgevonden dient de bieder na het uitbrengen van het bod via een persbericht bekend te maken op grond van artikel 13, eerste lid Bob of onder omstandigheden voor het uitbrengen van het bod op grond van artikel 4 Bob en artikel 5:25i Wft).

Daarnaast is het niet goed mogelijk om het waardeverschil objectief te bepalen dat ontstaat door de verschillende momenten van betaling voor enerzijds de aandeelhouders die onder het bod hebben aangemeld en anderzijds de aandeelhouder die de onderhandse transactie met de bieder is aangegaan. Ook hier speelt wederom een rol dat het beoordelingsmoment van de 'best price rule' het moment van gestanddoening is. Het vaststellen van de 'best price' geschiedt dus ex post, terwijl de prijs van de onderhandse transactie tot stand komt op een moment waarop de toekomstige ontwikkelingen onbekend zijn en de onzekerheidsfactoren die op dat moment bestaan (positief en negatief) mede de prijs van de onderhandse transactie bepalen. Ten tijde van

1. De bieder betaalt, indien hij het volledig bod gestand doet, steeds voor alle ingevolge dat volledig bod aangemelde effecten de hoogste prijs die op grond van het biedingsbericht, al dan niet verhoogd op grond van artikel 15, vierde lid, is geboden of op grond van een transactie als bedoeld in artikel 5, vierde lid, of 13, eerste lid, met uitzondering van in regelmatig verkeer op een gereguleerde markt of een met een gereguleerde markt vergelijkbaar systeem uit een staat die geen lidstaat is tot stand gekomen transacties, is betaald.

2. Het is de bieder niet toegestaan zich gedurende de van rechtswege verlengde aanmeldingstermijn, bedoeld in artikel 15, negende lid, tweede volzin, in de positie te brengen dat hij in verband met een transactie als bedoeld in artikel 5, vierde lid, of 13, eerste lid, een hogere vergoeding dient te voldoen dan de prijs die als gevolg van de toepasselijkheid van artikel 15, vierde of zesde lid, is verhoogd.

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt een verband gelegd tussen de prijs die voor de aangemelde effecten betaald moet worden en de transacties die door de bieder zijn gedaan in effecten waarop het bod betrekking had, vanaf het moment dat deze transacties overeenkomstig artikel 5, derde lid, gemeld moeten worden. Uit het artikel volgt dat steeds de hoogste vergoeding zal moeten worden betaald. Dit betekent dat als de in het biedingsbericht geboden prijs hoger is dan de prijs die is betaald voor de effecten in één van de gemelde transacties, de geboden prijs moet worden betaald. Het is ook mogelijk dat de, overeenkomstig artikel 15, vierde lid, verhoogde geboden prijs moet worden betaald. Tenslotte is het mogelijk dat de bieder in één van de gemelde transacties een hogere prijs heeft betaald. In dat geval moet bij gestanddoening die prijs worden betaald.

Stb. 2008, nr. 581

Artikel 19 van het Bob Wft is zodanig gewijzigd dat de daarin

een onderhandse transactie is nog onzeker of het bod zal slagen (gestand wordt gedaan) en of – door ontwikkelingen in de tijd tot gestanddoening – de bieder niet zijn bod nog zal verhogen c.q. een concurrerende bieder een hoger bod zal uitbrengen. Voor wat betreft ruilbiedingen geldt dat de hiervoor genoemde onzekerheidsfactoren verdisconteerd zouden moeten zijn in de beurskoersen van de doelvennootschap en de bieder. Slechts indien voor 100% zeker zou zijn dat een bod slaagt, zou een risicovrije rentevoet kunnen meewegen bij de waardering van boven beschreven verschil in het moment van betaling. Maar ook in dat geval zouden aandeelhouders in het kader van 'ongelijkheid' kunnen stellen dat een andere rentevoet – die zij zelf hadden kunnen realiseren – zou moeten worden toegepast. Daar staat tegenover dat het opbouwen van een bepaald belang door de bieder gedurende het bod de slagingskans van dat bod kan vergroten waarvan ook de aandeelhouders die hun aandelen onder het bod aanmelden zullen profiteren.

Gezien alle hiervoor beschreven overwegingen is de AFM van oordeel dat in het kader van artikel 19 Bob naar de nominale prijs bij een cashbod en de ruilverhouding bij een ruilbod dient te worden gekeken op de wijze zoals hierboven beschreven.

ten onrechte gesuggereerde keuzemogelijkheid voor de bieder tussen verschillende te bieden prijzen voor de effecten, wordt hersteld. Geregeld wordt dat de bieder voor alle effecten verplicht is tot betaling van de hoogste in het vooruitzicht gestelde of bij eerdere transacties reeds betaalde prijs. Het zal in beginsel gaan om de prijs die genoemd is in het biedingsbericht en, voor zover aan de orde, is verhoogd op grond van artikel 15, vierde lid, van het Bob Wft. Zijn er echter voor een hogere prijs transacties in de effecten overeengekomen op grond waarvan ingevolge artikel 5, vierde lid, of artikel 13, eerste lid, van het Bob Wft een openbare mededeling moet zijn gedaan, dan dient die prijs voor alle aangemelde effecten betaalbaar te worden gesteld.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel wijzigt artikel 19 van het Bob. In dat artikel is de term «markten in financiële instrumenten» vervangen door «een gereglementeerde markt of een met een gereglementeerde markt vergelijkbaar systeem uit een staat die geen lidstaat is». Verwezen wordt naar hetgeen hierover is opgemerkt in de toelichting op artikel I, onderdeel B. Verder is hierin bepaald dat het niet mogelijk is om via de «best price rule» van artikel 19 alsnog gedurende de van rechtswege verlengde aanmeldingstermijn van artikel 15, negende lid, tot verhoging van de biedprijs over te gaan.

§ 3.2 Een partieel bod

Artikel 20

- 1. De doelvennootschap met zetel in Nederland waarop een partieel bod is uitgebracht stelt uiterlijk vier werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt.**
- 2. Artikel 18, derde tot en met vijfde lid, is van overeenkomstige toepassing.**

Stb. 2007, nr. 329

Artikel 20, dat ziet op het partieel bod, voorziet in een ten opzichte van artikel 18 vereenvoudigde informatieprocedure van het bestuur van de doelvennootschap aan haar aandeelhouders. In tegenstelling tot het bepaalde in artikel 18 hoeft het bestuur geen algemene vergadering van aandeelhouders bijeen te roepen. De doelvennootschap kan volstaan met openbaarmaking van de gegevens, genoemd in bijlage G.

Stb. 2012, nr.196

In artikel 20, tweede lid, van het Bob is ook artikel 18, vijfde lid van overeenkomstige toepassing verklaard op een partieel bod. Dit betekent dat de standpuntbepaling van de doelvennootschap in een openbaar bod waarin een toezichthouder in een andere lidstaat de bevoegde autoriteit is ook ingeval van een partieel bod gelijktijdig met algemeenverkrijgbaarstelling van die standpuntbepaling aan de AFM moet worden toegezonden. Zodoende kan de AFM, indien nodig, tijdig ingrijpen.

Artikel 20a

Indien een partieel bod is uitgebracht op een doelvennootschap met zetel buiten Nederland

en de Autoriteit Financiële Markten ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van het biedingsbericht, stelt de doelvennootschap uiterlijk tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt. Artikel 18, derde en vierde lid, zijn van overeenkomstige toepassing.
Stb. 2012, nr.196

Het nieuwe artikel 20a van het Bob bepaalt dat bij een partieel bod ook de doelvennootschap met zetel in het buitenland waarvan de effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereglementeerde markt waarvoor een vergunning als bedoeld in artikel 5:26, eerste lid, van de Wft is verleend, een bericht met daarin de gegevens die zijn gespecificeerd in bijlage G algemeen verkrijgbaar dient te stellen. Hierdoor geldt de verplichting om dit bericht, waarin het standpunt van de doelvennootschap is verrat, algemeen verkrijgbaar te stellen voor alle partiële biedingen waarvoor de AFM bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren. Het bepaalde in artikel 18, derde en vierde lid, is van overeenkomstige toepassing. Voor een nadere toelichting wordt verwezen naar de toelichting bij artikel 18a (artikel I, onderdeel R).

Artikel 21

- 1. Indien de bieder na verkrijging van de naar aanleiding van het partieel bod aangeboden effecten direct of indirect ten minste over 30 procent van de stemrechten in de algemene vergadering van de doelvennootschap zal beschikken, doet hij zijn partieel bod gestand met hantering van een non-discriminatoire systematiek, waarbij ten hoogste 30 procent minus één stem van de stemrechten kan worden verkregen. Bij ministeriële regeling kunnen regels worden gesteld omtrent de systematiek van gestanddoening.**
- 2. Artikel 19 is van overeenkomstige toepassing.**

Stb. 2007, nr. 329

Artikel 21 bevat enkele specifiek met het partieel bod verband houdende bepalingen. Een partieel bod is gericht tot alle rechtshouders van een categorie of klasse van effecten, met dien verstande dat het percentage van de stemrechten dat door de bieder wordt gehouden na gestanddoening van het bod kleiner dan 30 procent dient te blijven. Indien meer effecten zijn aangeboden dan de bieder – met een maximum van 30 procent minus één stem – heeft toegezegd te zullen verwerven, doet de bieder zijn bod op non-discriminatoire wijze gestand. Dit houdt in dat de verdeelsleutel op grond waarvan aanboden effecten tot een maximum van 30 procent, minus één stem, van de stemrechten mogen worden aanvaard objectief zal moeten zijn. Dat wil dus zeggen dat bepaalde houders van effecten niet mogen worden bevoordeeld of benadeeld op grond van subjectieve criteria en dat de verdeelsleutel vooraf kenbaar moet zijn door deze op te nemen in het biedingsbericht. Om aan een dergelijke systematiek van gestanddoening nadere regels te kunnen stellen, voorziet dit artikel in de moge-

lijkheid om bij ministeriële regeling op dit punt regels te stellen. In het tweede lid wordt artikel 19, waarin wordt bepaald dat de bieder voor de effecten de hoogste prijs betaalt die hij heeft geboden of die hij voor die effecten heeft betaald sinds de aankondiging van het bod, van overeenkomstige toepassing verklaard. Deze bepaling gold in het Bte 1995 (artikel 9h, vijfde lid) alleen voor het volledig bod, maar is thans ook van toepassing op het partieel bod.

Stb. 2012, nr.196

In artikel I, onderdeel V, is de terminologie «algemene vergadering van aandeelhouders» vervangen door algemene vergadering. Op deze wijze is deze terminologie in overeenstemming gebracht met de in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek gebruikte terminologie.

§ 3.3 Een tenderbod

Artikel 22

- 1. De doelvennootschap met zetel in Nederland waarop een tenderbod is uitgebracht stelt, uiterlijk vier werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt.**
- 2. Artikel 18, derde tot en met vijfde lid, is van overeenkomstige toepassing.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel geeft voor het tenderbod een vergelijkbare regeling als in artikel 20 voor het partieel bod is gegeven. Kortheidshalve wordt verwezen naar de toelichting bij dat artikel.

Stb. 2012, nr.196

In artikel 22, tweede lid, van het Bob is ook artikel 18, vijfde lid van overeenkomstige toepassing verklaard op een tenderbod. Dit betekent dat de standpuntbepaling van de doelvennootschap in een openbaar bod waarin een toezichthouder in een andere lidstaat de bevoegde autoriteit is ook ingeval van een tenderbod gelijktijdig met algemeenverkrijgbaarstelling van die standpuntbepaling aan de AFM moet worden toegezonden. Zodoende kan de AFM, indien nodig, tijdig ingrijpen.

Artikel 22a

Indien een tenderbod is uitgebracht op een doelvennootschap met zetel buiten Nederland en de Autoriteit Financiële Markten ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van het biedingsbericht, stelt de doelvennootschap uiterlijk tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt. Artikel 18, derde en vierde lid, zijn van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2012, nr.196

Het nieuwe artikel 22a van het Bob bepaalt dat bij een tenderbod ook de doelvennootschap met zetel in het buitenland waarvan de effecten zijn toegelaten tot de handel op een gereguleerde markt waarvoor een vergunning als bedoeld in

artikel 5:26, eerste lid, van de Wft is verleend, een bericht met daarin de gegevens die zijn gespecificeerd in bijlage G algemeen verkrijgbaar dient te stellen. Hierdoor geldt de verplichting om dit bericht, waarin het standpunt van de doelvennootschap is vvat, algemeen verkrijgbaar te stellen voor alle tenderbiedingen waarvoor de AFM bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren. Het bepaalde in artikel 18, derde en vierde lid, is van overeenkomstige toepassing. Voor een nadere toelichting wordt verwezen naar de toelichting bij artikel 18a (artikel I, onderdeel R).

Artikel 23

- 1. De bieder doet het tenderbod gestand indien de beoogde verkrijging mogelijk is tegen een door de bieder in het biedingsbericht te vermelden prijs per aandeel.**
- 2. Indien de bieder na verkrijging van de naar aanleiding van het tenderbod aangeboden effecten direct of indirect ten minste 30 procent van de stemrechten in de algemene vergadering van de doelvennootschap zal vertegenwoordigen, doet hij zijn bod gestand met hantering van een non-discriminatoire systematiek, waarbij ten hoogste 30 procent minus één stem van deze stemrechten kan worden verkregen. Bij ministeriële regeling kunnen regels worden gesteld omtrent de systematiek van gestanddoening.**
- 3. De bieder betaalt, bij gestanddoening voor alle aangeboden effecten van dezelfde categorie of klasse de hoogste prijs waartegen enig effect van de desbetreffende categorie of klasse is aangeboden.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel houdt vergelijkbare voorschriften in voor het tenderbod als in artikel 21 voor het partieel bod zijn gegeven. In het eerste lid wordt echter, vanwege de aard van het tenderbod, bepaald dat de bieder zijn bod gestand doet wanneer dit mogelijk is tegen een door hem in het biedingsbericht te vermelden prijs. Omdat bij een tenderbod rechthebbenden van effecten de prijs bepalen heeft de bieder de mogelijkheid om in het biedingsbericht een maximale prijs aan te geven waartegen hij het bod gestand zal doen. Zo kan hij voorkomen dat hij hogere prijs dient te betalen. Ook wanneer effecten worden aangemeld voor een prijs die onder het gestelde maximum ligt (en aan andere eventuele voorwaarden is voldaan) moet hij het bod gestand doen.

Stb. 2012, nr.196

In artikel I, onderdeel Y, is de terminologie «algemene vergadering van aandeelhouders» vervangen door algemene vergadering. Op deze wijze is deze terminologie in overeenstemming gebracht met de in boek 2 van het Burgerlijk Wetboek gebruikte terminologie.

§ 3.4 Een verplicht bod

Artikel 24

- 1. De bieder stelt de gestanddoening van een**

verplicht bod niet afhankelijk van voorwaarden.

2.^[1]_{SEP} Indien een verplicht bod is uitgebracht op een doelvennootschap met zetel in Nederland, stelt de doelvennootschap uiterlijk tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt. Artikel 18, derde tot en met vijfde lid zijn van overeenkomstige toepassing.

3.^[1]_{SEP} Indien een verplicht bod is uitgebracht op een doelvennootschap met zetel buiten Nederland en de Autoriteit Financiële Markten ingevolge artikel 5:74, tweede lid, van de wet bevoegd is tot goedkeuring van het biedingsbericht, stelt de doelvennootschap uiterlijk tien werkdagen voor het einde van de aanmeldingstermijn een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar dat ten minste de in bijlage G bedoelde informatie inhoudt. Artikel 18, derde en vierde lid zijn van overeenkomstige toepassing.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel bepaalt dat de gestanddoening van een verplicht bod door de bieder, in een biedingsbericht, niet afhankelijk mag worden gesteld van de vervulling van voorwaarden. Dat zou immers niet verenigbaar zijn met het verplichte karakter van het bod. Iets anders is dat de fusie die door het verplicht bod tot stand wordt gebracht onderhevig kan zijn aan concentratietoezicht door de Nma en de Commissie van de Europese Gemeenschappen. Ingevolge artikel 4, eerste lid van verordening (EG) nr. 139/2004 van de Raad van de Europese Unie van 20 januari 2004 betreffende de controle op concentraties van ondernemingen (PbEU L 24) (EG-concentratieverordening) dient een voorgenomen concentratie met een «communautaire dimensie» bij de Europese Commissie te worden aangemeld (Europees concentratietoezicht). Het vierde en vijfde lid van bedoeld artikel 4 bevatten uitbreidingen en beperkingen van het toezicht door de Commissie. De verhouding tussen het Europees concentratietoezicht en het nationaal concentratietoezicht is in hoofdzaak geregeld in artikel 21, derde lid, van de EG-concentratieverordening, dat een afbakening bevat tussen de bevoegdheden van de Europese Commissie en de nationale mededingingsautoriteiten. Het nationaal concentratietoezicht is voor Nederland geregeld in Hoofdstuk 5 van de Mededingingswet. In het bijzonder is hierbij artikel 39 van de Mededingingswet van belang.

Stb. 2012, nr.196

In dit onderdeel worden twee leden toegevoegd aan artikel 24 van het Bob. De toevoeging van het tweede lid leidt ertoe dat ook indien een verplicht bod wordt uitgebracht door de doelvennootschap een bericht voor haar aandeelhouders algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld, inhoudende de informatie bedoeld in Bijlage G van het Bob. De reden voor deze aanvulling van artikel 24 van het Bob is dat de overnamerichtlijn hiertoe verplicht. Voorts leidt de toevoeging van het derde lid ertoe dat bij een verplicht bod ook de doelvennootschap met zetel in het buitenland waarvan de effecten zijn toegelaten tot

de handel op een gereguleerde markt waarvoor een vergunning als bedoeld in artikel 5:26, eerste lid, van de Wft is verleend, een bericht met daarin de gegevens die zijn gespecificeerd in bijlage G algemeen verkrijgbaar dient te stellen. Hierdoor geldt de verplichting om dit bericht, waarin het standpunt van de doelvennootschap is verrat, algemeen verkrijgbaar te stellen voor alle verplichte biedingen waarvoor de AFM bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren. Het bepaalde in artikel 18, derde en vierde lid, is van overeenkomstige toepassing. Voor een nadere toelichting wordt verwezen naar de toelichting bij artikel 18a (artikel I, onderdeel R).

Artikel 25

- 1. Indien na de aankondiging van het verplicht bod en voor het einde van de aanmeldingstermijn, bedoeld in artikel 14, of, voor zover van toepassing, voor het einde van de verlengde aanmeldingstermijn, bedoeld in artikel 15, door de bieder of de personen waarmee deze in onderling overleg handelt effecten worden verkregen voor een hogere prijs dan de billijke prijs, bedoeld in artikel 5:80a van de wet, verhoogt de bieder de prijs tot ten minste de hoogste prijs die is betaald voor de aldus verworven effecten. Artikel 15, vierde lid, tweede en derde volzin, is van overeenkomstige toepassing.**
- 2. Indien de bieder in de periode van een jaar voorafgaand aan de aankondiging van het verplichte bod geen effecten heeft verworven van dezelfde categorie of klasse als waarop het verplicht bod betrekking heeft, is de billijke prijs gelijk aan de prijs van de gemiddelde beurskoers van die effecten op een gereguleerde markt waarop de effecten in die periode toegelaten waren tot de handel.**
- 3. Indien een op grond van artikel 5:80b van de wet gedaan verzoek tot het vaststellen van de billijke prijs door de ondernemingskamer van gerechtshof Amsterdam is toegewezen, wordt die billijke prijs geacht de in het biedingsbericht vermelde billijke prijs te vervangen, op het moment dat de beslissing van de ondernemingskamer uitvoerbaar bij voorraad is verklaard of onherroepelijk is geworden.**
- 4. De bieder doet een openbare mededeling over de toewijzing door de ondernemingskamer van het verzoek tot vaststelling van de billijke prijs. De bieder vermeldt daarbij de hoogte van de vastgestelde billijke prijs en de gevolgen die deze prijs heeft voor de financiering van het bod, en in geval van een ruilbod, de gevolgen die deze prijs heeft voor de financiële stabiliteit van de vennootschap waarvan effecten in ruil worden aangeboden.**

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel, dat ziet op het verplichte bod, regelt twee situaties waarin wordt afgeweken van de billijke prijs, zoals die overeenkomstig de wet zou worden bepaald. In het eerste lid gaat

het om de situatie dat na de aankondiging van het verplicht bod door de bieder, of personen met wie hij in onderling overleg handelt, nog effecten in de doelvennootschap zijn verkregen. De periode na de aankondiging wordt volgens de hoofdregel niet meegenomen bij de bepaling van de billijke prijs. Wanneer in die periode echter door de bieder voor een hogere prijs dan de billijke prijs effecten zijn verkregen, wordt de prijs van het verplicht bod verhoogd tot die prijs. Het eerste lid geeft uitvoering aan artikel 5, vierde lid, tweede alinea, van de overnamerichtlijn.

Het tweede lid ziet op de situatie dat overwegende zeggenschap wordt bereikt door bijvoorbeeld het intrekken van eigen aandelen door de vennootschap. Mogelijk heeft de bieder dan in het voorgaande jaar geen effecten aangekocht zodat de billijke prijs niet volgens de hoofdregel kan worden bepaald. De overnamerichtlijn regelt niet wat de billijke prijs zou moeten zijn in een dergelijke situatie waarin de bieder geen effecten heeft aangekocht, maar staat wel een nationale regeling toe. In artikel 5, zesde lid, van de overnamerichtlijn wordt immers bepaald dat lidstaten in nadere instrumenten voor de bescherming van houders van effecten mogen voorzien. De billijke prijs wordt dan bepaald aan de hand van de gemiddelde slotkoers in het jaar voorafgaand aan het ontstaan van de biedplicht. De gemiddelde koers van de effecten waaraan in het tweede lid wordt gerefereerd, is de gemiddelde slotkoers van de effecten (waarop het verplichte bod ziet) gedurende het afgelopen jaar op de markt, of markten, in financiële instrumenten waarop de effecten in die periode toegelaten waren. Voorkomen wordt daarmee dat de bieder een verplicht bod kan uitbrengen tegen een willekeurige (lage) prijs, waarmee het beschermende effect voor minderheidsaandeelhouders teniet gedaan zou kunnen worden.

In het derde lid wordt bepaald wanneer een overeenkomstig artikel 5:80b van de wet gedaan verzoek tot vaststelling van de billijke prijs kan worden gedaan. Dit dient uiterlijk vier weken na de aankondiging van het bod te geschieden. Door deze bepaling wordt voorkomen dat als gevolg van een aanvraag ver in het biedingsproces, het biedingsproces zeer lang duurt.

In het vierde lid wordt geregeld dat, indien de Ondernemingskamer het verzoek toewijst en de billijke prijs vaststelt, deze prijs de in het biedingsbericht geboden prijs vervangt. Het is nodig dit te regelen omdat anders twee prijzen (die uit het biedingsbericht en de aldus vastgestelde prijs) naast elkaar bestaan, en eventueel onduidelijkheid kan bestaan over welke prijs bij gestanddoening moet worden betaald.

In het vijfde lid wordt bepaald dat de bieder een openbare mededeling moet doen over de vaststelling van de billijke prijs. Hiermee wordt duidelijkheid verschaft aan de rechthebbenden van effecten. De bieder dient hierbij te vermelden wat de gevolgen zijn voor de financiering. Vooral indien de Ondernemingskamer een hogere prijs heeft vastgesteld zal de bieder nauwkeurig moeten aangeven hoe hiervoor aanvullende financiering wordt gerealiseerd.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type- en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd.

Stb. 2012, nr. 196

In artikel 25 van het Bob is de «certain funds» mededeling uit artikel 15, vierde lid, tweede volzin, alsmede de verplichting om hierover een openbare mededeling te doen van overeenkomstige toepassing verklaard op de verhoging van de prijs tot ten minste de hoogste prijs die is betaald voor de aldus verworven effecten. Verder is in artikel 25, tweede lid, van het Bob de term «markten in financiële instrumenten» vervangen door «een gereguleerde markt». Verwezen wordt naar hetgeen hierover is opgemerkt in de toelichting op artikel I, onderdeel B. Hieraan is het volgende toegevoegd. Artikel 25, tweede lid, van het Bob, regelt een situatie waarin wordt afgeweken van de billijke prijs, zoals die overeenkomstig de wet zou worden bepaald, teneinde te voorkomen dat de bieder een verplicht bod kan uitbrengen tegen een willekeurige (lage) prijs. Het tweede lid van artikel 25 ziet op de situatie dat de biedplicht ontstaat terwijl de bieder in het jaar voorafgaand aan het ontstaan van de biedplicht geen effecten heeft gekocht. In dat geval wordt de billijke prijs ingevolge het tweede lid van artikel 25 van het Bob bepaald aan de hand van de gemiddelde slotkoers in dat voorgaande jaar. Voor deze maatstaf is thans aangesloten bij de slotkoers op de gereguleerde markt (en niet tevens bij de slotkoers op alternatieve handelsplatformen). De gereguleerde markt is immers de hoofdmart en de biedplicht heeft betrekking op effecten die tot de gereguleerde markt zijn toegelaten.

Onderdeel 3 leidt tot het schrappen van het derde lid onder vernummering van het huidige vierde en vijfde lid tot het derde en vierde lid. Het schrappen van het derde lid houdt verband met de in de Wijzigingswet Financiële Markten 2012 opgenomen aanpassing van artikel 5:80b van de Wft³⁶.

Stb. 2012, nr. 650

Deze bepalingen betreffen aanpassingen aan de nieuwe naamgeving van de gerechten op grond van de Wet RO, de nieuwe opzet van de Wet RO en de gewijzigde inrichting van het openbaar ministerie.

Artikel 26

- 1. De billijke prijs luidt in effecten, geld of een combinatie van effecten en geld.**
- 2. De billijke prijs kan uitsluitend in effecten luiden, indien het een categorie of klasse van effecten betreft die liquide is en tot de handel op een gereguleerde markt is toegelaten.**
- 3. De billijke prijs luidt in elk geval ook in geld indien de bieder, alleen of gezamenlijk met de personen waarmee deze in onderling overleg handelt, gedurende de in artikel 25, tweede lid, bedoelde periode, tegen contante betaling effecten waaraan vijf procent of meer van de stemrechten in de algemene vergadering van de doelvennootschap is verbonden, heeft verkregen.**

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt bepaald op welke wijze de bieder de tegenprestatie voor de verworven effecten dient te leveren. Het bepaalde in het eerste tot en met het derde lid is afkomstig uit

³⁶ Kamerstuk 32.781, nrs. 1–3.

Besluit openbare biedingen (Bob)

artikel 5, vijfde lid, van de overnamerichtlijn. Het vierde lid is afkomstig uit de regeling in het Bte 1995 en is in overeenstemming met de overnamerichtlijn.

Hoofdstuk 4. Informatieverstrekking aan werknemers of vertegenwoordigers daarvan

Artikel 27

- 1. De doelvennootschap met zetel in Nederland stelt onverwijld na de algemeenverkrijgbaarstelling van het biedingsbericht de vertegenwoordigers van haar werknemers of, bij ontstentenis van die vertegenwoordigers, de werknemers zelf van het openbaar bod in kennis, onder gelijktijdige terbeschikkingstelling van het biedingsbericht.**
- 2. Een bericht als bedoeld in artikel 18, tweede lid, 20, eerste lid of 22, eerste lid, wordt gelijktijdig met het algemeen verkrijgbaar stellen ervan verstrekt aan de vertegenwoordigers van de werknemers van de doelvennootschap of, bij ontstentenis van zodanige vertegenwoordigers, aan de werknemers van de doelvennootschap zelf.**

Stb. 2007, nr. 329

In het eerste lid van dit artikel wordt bepaald dat de doelvennootschap haar werknemers in kennis dient te stellen van het uitbrengen van een openbaar bod op haar effecten en dat het biedingsbericht daarbij verstrekt dient te worden. Het in kennis stellen vindt plaats via de ondernemingsraad. Bij afwezigheid van een ondernemingsraad dient de in kennisstelling rechtstreeks aan de werknemers te geschieden. Deze bepaling geldt ter uitvoering van artikel 6, tweede lid, van de overname-richtlijn.

In het tweede lid van dit artikel wordt bepaald dat het bericht dat de doelvennootschap op grond van artikel 18, tweede lid, 20, eerste lid, of 22, eerste lid aan haar aandeelhouders dient te verstrekken, gelijktijdig ook aan de ondernemingsraad, of bij afwezigheid daarvan, rechtstreeks aan de werknemers dient te worden verstrekt. Deze bepaling geldt ter uitvoering van artikel 9, vijfde lid, van de overname-richtlijn.

Hoofdstuk 5. Wijzigingen van andere besluiten

Artikel 28

Het Besluit bekostiging financieel toezicht wordt als volgt gewijzigd:

Stb. 2007, nr. 329

Het Besluit bekostiging financieel toezicht wordt in verband met dit besluit en de inwerkingtreding van de wet ter implementatie van de overnamerichtlijn op twee onderdelen gewijzigd. In artikel 2 wordt geregeld dat de AFM een bedrag in rekening kan brengen voor de kosten die gemoeid zijn met de behandeling van een aanvraag tot goedkeuring van een biedingsbericht. In de tweede plaats is in artikel 3 geregeld dat de AFM eenmalig een bedrag in rekening kan brengen nadat de bieder een openbare mededeling heeft gedaan als bedoeld in artikel 7 of 16 van dit besluit. De openbare mededeling in artikel 7 wordt gedaan binnen vier weken na aankondiging van het openbaar bod en heeft betrekking op de vraag of de bieder al dan niet een aanvraag tot goedkeuring van een biedingsbericht zal indienen en de termijn waarbinnen dat zal gebeuren. Een op grond van artikel 16 gedane openbare mededeling heeft betrekking op het al dan niet gestand doen van het uitgebrachte openbaar bod. De op grond van artikel 3 in rekening te brengen bedragen dienen eveneens ter dekking van de kosten die de AFM maakt in verband met de uitvoering van haar wettelijke taken in het openbare biedingsproces. De hoogte van de drie bedoelde bedragen wordt jaarlijks op grond van artikel 9 van het Besluit bekostiging financieel toezicht voor 15 januari bij ministeriële regeling vastgesteld. In 2007, zo regelt artikel 33, zal dat binnen een maand na vaststelling van dit besluit geschieden.

Artikel 29

Het Besluit boetes Wft wordt als volgt gewijzigd:

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel worden in het Besluit boetes Wft de voorschriften van hoofdstuk 5.5 van de wet en van dit besluit toegevoegd die kunnen worden beboet in geval van overtreding, alsmede de bijbehorende boetes. De categorisering van de boetes is vergelijkbaar met de hoogte van de boete bij overtreding van vergelijkbare voorschriften die in de Wte 1995 en het Bte 1995 waren opgenomen.

Stb. 2008, nr. 27

In dit artikel is het Besluit openbare biedingen Wft op een aantal onderdelen technisch verbeterd. Enkele aangetroffen type- en taalfouten en één terminologische fout zijn hersteld. Er is geen materiële wijziging beoogd. In onderdeel I is een foutieve nummering hersteld. Het besluit bevatte geen artikel 29 en twee artikelen 30.

Artikel 30

Het Besluit marktmisbruik Wft wordt als volgt gewijzigd:

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt een onderdeel toegevoegd aan artikel 2 van het Besluit marktmisbruik Wft, welk artikel uitzonderingen bevat op het transactieverbod van artikel 5:56 van de wet (gebruik-

maken van voorwetenschap). Het nieuwe onderdeel j houdt nauw verband met de uitzondering in onderdeel b en strekt ertoe deze uitzondering uit te breiden tot verkoop van aandelen die zijn verkregen op basis van daartoe verleende (voorwaardelijke) rechten in het kader van een personeelsregeling, mits de aandelen (of certificaten van aandelen) onmiddellijk na het onvoorwaardelijk worden verkocht worden en de ontvangen opbrengst onmiddellijk wordt gebruikt ter voldoening van de belastingplicht die voortvloeit uit de verkoop van deze aandelen of certificaten van aandelen. De reden voor deze toevoeging is dat in de praktijk, naast participatieplannen waarbij opties worden toegekend, in toenemende mate gebruik wordt gemaakt van participatieplannen waarbij (voorwaardelijke) rechten op aandelen worden toegekend. Deze aandelen worden met een verkoopbeperking toegekend, waarbij op het moment dat deze verkoopbeperking wegvalt en de aandelen onvoorwaardelijk worden, kan worden besloten tot verkoop. In het algemeen zal het zo zijn dat bij het intreden van de voorwaarde de zogenoemde «vesting» plaatsvindt, op welk moment de verkrijger van de aandelen daarover belasting zal moeten betalen. Om dat te kunnen doen, zal de verkrijger niet zelden een deel van de aandelen moeten verkopen. Dit besluit tot verkoop is een transactie. Als voldaan wordt aan de voorwaarde dat onmiddellijk na het onvoorwaardelijk worden van de aandelen wordt overgegaan tot verkoop ter dekking van de ontstane belastingplicht is deze transactie uitgezonderd van het verbod op gebruik maken van voorwetenschap.

Artikel 31

Het Besluit artikel 10 overnamerichtlijn wordt als volgt gewijzigd:

In artikel 1, eerste lid, onder c, wordt de zinsnede «de artikelen 2 en 3 van de Wet melding zeggenschap in ter beurze genoteerde vennootschappen 1996» vervangen door: de artikelen 5:34, 5:35 en 5:43 van de Wet op het financieel toezicht.

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt een verschrijving in artikel 1, eerste lid, onder c, van het Besluit artikel 10 overnamerichtlijn hersteld.

Hoofdstuk 6. Overgangs- en Slotbepalingen

Artikel 32³⁷

1. Indien voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit een openbaar bod is aangekondigd, blijft op dat openbaar bod het recht van toepassing zoals dat gold op het tijdstip waarop het bod is aangekondigd. Het in de vorige volzin bedoelde recht blijft van toepassing tot en met het tijdstip waarop een openbare mededeling omtrent het besluit van de bieder om het openbaar bod niet uit te brengen wordt gedaan of het tijdstip waarop een op grond van dat recht uitgebracht openbaar bod met inachtneming van dat recht gestand is gedaan en levering en betaling van de aangeboden effecten heeft plaatsgevonden.

2. Indien voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit een openbaar bod is aangekondigd en na de inwerkingtreding van dit besluit door een derde een openbaar bod wordt aangekondigd, of na het aankondigen van dat openbaar bod door deze bieder of die derde een nieuw openbaar bod wordt aangekondigd op dezelfde effecten van een doelvennootschap, is op ieder, hiervoor genoemd (aangekondigd) openbaar bod het recht van toepassing zoals dat gold op het tijdstip waarop het eerstbedoelde bod is aangekondigd. Het in de vorige volzin bedoelde recht blijft van toepassing tot en met het tijdstip waarop met betrekking tot ieder hiervoor genoemd (aangekondigd) openbaar bod een openbare mededeling is gedaan omtrent het besluit van de bieder om het openbaar bod niet uit te brengen of met inachtneming van het op dat openbaar bod toepasselijke recht gestanddoening en levering en betaling van de aangeboden effecten heeft plaatsgevonden.

Stb. 2007, nr. 329

In dit artikel wordt een tweetal situaties waarin een biedingsproces is aangevangen voor de inwerkingtreding van dit besluit geregeld.

In het eerste lid gaat het om de situatie dat een mededeling is

gedaan waarin een openbaar bod is aangekondigd, voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit. Wanneer daarvan sprake is blijft op dat openbaar bod het op de Wte 1995 gebaseerde recht van toepassing (dat wil zeggen het recht zoals dat gold op het tijdstip waarop de mededeling werd gedaan). Reeds voor de inwerkingtreding van dit besluit aangekondigde of uitgebrachte openbare biedingen worden dus afgehandeld onder het «oude recht». In de tweede volzin van het eerste lid wordt dit expliciet tot uiting gebracht.

In het tweede lid wordt de in het eerste lid opgenomen overgangsregel aangevuld. Wanneer voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit een openbaar bod was uitgebracht of aangekondigd en na de inwerkingtreding van dit besluit door een derde (een of meerdere) een openbaar bod wordt aangekondigd of uitgebracht op dezelfde effecten van die doelvennootschap (een concurrerend bod), dan is op het door deze derde aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod ook het «oude recht» van toepassing. Tevens volgt uit het tweede lid, dat wanneer nadat een concurrerend bod is aangekondigd of uitgebracht de initiële bieder een nieuw bod uitbrengt op dezelfde effecten na het in werking treden van dit besluit (dat kan bijvoorbeeld indien het initiële bod niet gestand behoef te worden gedaan vanwege niet-ervulling van een voorwaarde voor gestanddoening) op dit bod eveneens het oude recht van toepassing is. Tenslotte geldt ook voor de concurrerende bieder, de derde, dat wanneer hij een nieuw bod op dezelfde effecten zou uitbrengen, ook het oude recht blijft gelden. Voorkomen wordt hiermee dat ten aanzien van (dezelfde effecten van) één doelvennootschap gelijktijdig twee of meer openbare biedingen zouden kunnen plaatsvinden waarop uiteenlopende voorschriften van toepassing zouden zijn. Dit zou, vanuit het oogpunt dat voor een ieder de regels gelijkluidend moeten zijn en met het oog op de transparantie van het biedingsproces, geen wenselijke situatie zijn. Een uitvloeisel van deze aanvullende overgangsregel is dat ten aanzien van een dergelijke concurrerende bieding het «oude recht» ook van toepassing blijft wanneer het als eerste aangekondigde, of uitgebrachte openbare bod, op enig moment zou worden ingetrokken. Met andere woorden: ook voor een concurrerend openbaar bod (waarop vanwege deze overgangsbepaling het «oude recht» van toepassing is) geldt dat als het eenmaal met toepasselijkheid van het «oude recht» in gang is (in dit geval: moet worden) gezet, ook wordt afgerond onder het «oude recht».

Stb. 2012, nr. 196

Dit artikel wijzigt artikel 32 van het Bob. In het huidige artikel 32 is overgangsrecht opgenomen voor de overgang van het Besluit toezicht effectenverkeer 1995 naar het Bob. Het in het gewijzigde artikel 32 van het Bob opgenomen overgangsrecht is ontleend aan dat overgangsrecht. Dit overgangsrecht ziet op een tweetal situaties waarin een biedingsproces is aangevangen voor het tijdstip van inwerkingtreding van dit besluit.

In het eerste lid gaat het om de situatie dat een openbaar bod is aangekondigd, voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit. Wanneer daarvan sprake is blijft op dat openbaar bod het recht zoals dat gold op het tijdstip van de aankondiging van toepassing. Reeds voor de inwerkingtreding van dit besluit aangekondigde of uitgebrachte openbare biedingen worden dus afgehandeld onder het «oude recht». In de tweede volzin van het eerste lid wordt dit expliciet tot uiting gebracht.

In het tweede lid wordt het in het eerste lid opgenomen over-

³⁷ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wat is de invloed van het overgangsregime in het Bob ten aanzien van het verplicht bod en de gunstiger voorwaarde van artikel 5:79 Wft?

Antwoord: Het overgangsregime zoals opgenomen in artikel 32 Bob, zet niet de wettelijke bepalingen van de Wft opzij. Aldus zijn onder meer afdeling 5.5.1. "Regels omtrent verplichte biedingen", en artikel 5:79 Wft "verbod gunstiger voorwaarde", onmiddellijk van kracht geworden bij inwerkingtreding van de Wet van 24 mei 2007 tot uitvoering van richtlijn nr. 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 21 april 2004 betreffende het openbaar overnamebod.

gangsrecht aangevuld. Wanneer voorafgaand aan de inwerkingtreding van dit besluit een openbaar bod was uitgebracht of aangekondigd en na de inwerkingtreding van dit besluit door een derde (één of meerdere) een openbaar bod wordt aangekondigd of uitgebracht op dezelfde effecten van die doelvennootschap (een concurrerend bod), dan is op het door deze derde aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod ook het »oude recht« van toepassing. Tevens volgt uit het tweede lid, dat wanneer nadat een concurrerend bod is aangekondigd of uitgebracht de initiële bieder een nieuw bod uitbrengt op dezelfde effecten na het in werking treden van dit besluit (dat kan bijvoorbeeld indien het initiële bod niet gestand behoef te worden gedaan vanwege niet-ervulling van een voorwaarde voor gestanddoening), op dit bod eveneens het oude recht van toepassing is. Tenslotte geldt ook voor de concurrerende bieder, de derde, dat wanneer hij een nieuw bod op dezelfde effecten zou uitbrengen, ook het oude recht blijft gelden. Voorkomen wordt hiermee dat ten aanzien van (dezelfde effecten van) één doelvennootschap gelijktijdig twee of meer openbare biedingen zouden kunnen plaatsvinden waarop uiteenlopende voorschriften van toepassing zouden zijn. Dit zou, vanuit het oogpunt dat voor een ieder de regels gelijkluidend moeten zijn en met het oog op de transparantie van het biedingsproces, geen wenselijke situatie zijn. Een uitvloeisel van deze aanvullende overgangsregel is dat ten aanzien van een dergelijke concurrerende bieding het »oude recht« ook van toepassing blijft wanneer het als eerste aangekondigde, of uitgebrachte openbare bod, op enig moment zou worden ingetrokken. Met andere woorden: ook voor een concurrerend openbaar bod (waarop vanwege deze overgangsbepaling het »oude recht« van toepassing is) geldt dat als het eenmaal met toepasselijkheid van het »oude recht« in gang is (in dit geval: moet worden) gezet, ook wordt afgerond onder het »oude recht«.

Artikel 33

De bedragen, bedoeld in artikel 28 worden in afwijking van artikel 9 van het Besluit bekostiging financieel toezicht in het jaar 2007 vastgesteld binnen vier weken na inwerkingtreding van dit besluit.

Stb. 2007, nr. 329

Verwezen wordt naar de toelichting op artikel 28.

Artikel 34

De artikelen 9a tot en met 9v van het Besluit toezicht effectenverkeer 1995 vervallen.

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel betreft het intrekken van de bestaande biedingsregels uit het Bte 1995.

Artikel 35

Dit besluit treedt in werking op een bij koninklijk besluit te bepalen tijdstip.³⁸

Stb. 2007, nr. 329

Dit artikel regelt de inwerkingtreding van het Besluit openbare biedingen. De inwerkingtreding zal bij koninklijk besluit worden bepaald. De verwachting is dat het besluit tussen 15 en 31 oktober 2007 in werking zal treden.

³⁸ Bij Stb. 2007, nr. 391 is bepaald dat dit besluit met ingang van 28 oktober 2007 in werking treedt. (*red.*)

Artikel 36

Dit besluit wordt aangehaald als: Besluit openbare biedingen Wft.

Bijlagen A, B, C, D, E en F

In deze bijlagen bij het besluit zijn de gegevens opgesomd die in het biedingsbericht voor respectievelijk ieder openbaar bod, een volledig bod, een partieel bod, een tenderbod, een verplicht bod en een ruilbod moeten worden opgenomen. Opgemerkt wordt in dit verband dat, zoals volgt uit artikel 8, eerste lid, van dit besluit, bij ieder openbaar bod in het biedingsbericht ten minste de in bijlage A genoemde gegevens dienen te worden opgenomen. In deze bijlagen zijn, naast veranderingen in de voorheen in het Bte 1995 verplicht gestelde gegevens, tevens gegevens opgenomen ter vervanging van de voorschriften die op grond van de beleidsregel biedingsbericht werden verlangd. Ook is in de bijlagen de opname in het biedingsbericht van enkele nieuwe gegevens verplicht gesteld ter implementatie van overnamerichtlijn. Aangezien de overnamerichtlijn geldt voor alle soorten openbare biedingen zijn deze gegevens opgenomen in bijlage A.

Bijlage A. Algemene gegevens inzake het openbaar bod

§ 1. Gegevens betreffende het bod

1. De mededeling of met de doelvennootschap overleg over het bod is gevoerd en of dit overleg tot overeenstemming heeft geleid en indien van toepassing:
 - 1.1 met welke organen van de doelvennootschap het overleg is gevoerd;
 - 1.2 de aard van de gesloten overeenkomsten aangaande het openbaar bod tussen bidder en doelvennootschap;
 - 1.3 de overeengekomen ontbindings- en boeteclausules, onder vermelding van de hoogte, een zakelijke weergave van de inhoud van de overeenkomst en de redenen voor het overeenkomen van de clausules.
2. De verklaring dat het openbaar bod is gericht tot alle rechthebbenden van de uitstaande effecten van de categorieën of klassen waarop het openbaar bod betrekking heeft.
3. De verklaring dat aan alle rechthebbenden van dezelfde categorie of klasse effecten hetzelfde openbaar bod wordt gedaan.
4. De aanmeldingstermijn en de wijze waarop rechthebbenden hun effecten kunnen aanbieden alsmede de vermelding dat de aanmeldingstermijn kan worden verlengd in overeenstemming met artikel 15.
5. Een regeling met betrekking tot de levering en betaling van aangeboden effecten, alsmede welke instelling optreedt als betaal- en wisselkantoor.
6. Een mededeling over de wijze van financiering van het openbaar bod waarbij, voor zover van toepassing, de op grond van artikel 7, vierde lid, verstrekte informatie omtrent de vergoeding wordt beschreven of naar die informatie wordt verwezen.
7. De aan het bod ten grondslag liggende motieven en de voornemens met betrekking tot het voortzetten van de activiteiten en de plaats van vestiging van de doelvennootschap en, voor zover beïnvloed door het openbaar bod, van de bidder. Indien dat mogelijk is voor de bidder worden deze voornemens voorzien van een cijfermatige onderbouwing, welke in het bijzonder betrekking hebben op de financiële vooruitzichten van voortzetting van die activiteiten.
8. Een mededeling omtrent de voornemens ten aanzien van het in dienst houden van de werknemers en bestuurders van de doelvennootschap en de bidder, met inbegrip van elke belangrijke wijziging in de arbeidsvoorwaarden.
9. Voor zover van toepassing: de geboden vergoeding voor rechten die niet kunnen worden uitgeoefend als gevolg van artikel 359b, tweede lid, van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, met details betreffende de vorm waarin de vergoeding zal worden verstrekt en betreffende de methode ter bepaling van de omvang van die vergoeding.
10. De naam en functie van de natuurlijke personen, of de naam en zetel van de rechtspersonen of vennootschappen, die verantwoordelijk zijn voor het biedingsbericht of, in voorkomend geval, voor bepaalde gedeelten daarvan. In dit laatste geval worden deze gedeelten vermeld. Indien een rechtspersoon verantwoordelijk is voor het biedingsbericht of een gedeelte daarvan, worden tevens naam en functie vermeld van de natuurlijke personen die het beleid van deze rechtspersoon bepalen.
11. Een verklaring van de onder 10 bedoelde verantwoordelijke natuurlijke personen en rechtspersonen dat, voorzover hun redelijkerwijs bekend kan zijn, de gegevens in het biedingsbericht of in het gedeelte waarvoor zij verantwoordelijk zijn, in overeenstemming zijn met de werkelijkheid en dat geen gegevens zijn weggelaten waarvan vermelding de strekking van het biedingsbericht zou wijzigen.
12. Indien en voor zover door de bidder bij een organisatie een schriftelijk advies is ingewonnen ter voorbereiding van of over de redelijkheid van het openbaar bod: de naam van deze organisatie, haar hoedanigheid, de andere functies die deze organisatie vervult en de strekking van het advies. De vorige volzin is niet van toepassing op adviezen van personen die zich kunnen beroepen op

een verschoningsrecht.³⁹

13. Het recht dat op de uit het bod voortvloeiende overeenkomsten tussen de bieder en de houders van effecten van de doelvennootschap van toepassing zal zijn, alsook de bevoegde rechtsinstanties.
14. De door de bieder en de doelvennootschap gemaakte en te maken kosten die zijn gereleerd aan het openbaar bod, voor zover de bieder hierover beschikt, en door wie deze kosten zullen worden gedragen.
15. Een Nederlandse vertaling indien het biedingsbericht in een andere dan de Nederlandse of de Engelse taal is opgesteld. Een Nederlandse samenvatting indien het biedingsbericht in de Engelse taal is opgesteld, tenminste houdende een verwijzing naar het onderliggende biedingsbericht en de gegevens, bedoeld in de onderdelen 4, 5, 6, 9 en 10.

§ 2. Gegevens betreffende de bieder en de doelvennootschap

1. De naam, woonplaats of statutaire zetel en de rechtsvorm van de bieder en de doelvennootschap, alsmede:
 - 1.1. indien het bod door meerdere natuurlijke personen, rechtspersonen of vennootschappen tezamen wordt uitgebracht: een opgave van hun onderlinge financiële en vennootschapsrechtelijke verhoudingen; en
 - 1.2. de aandeelhoudersstructuur van de bieder.
2. De identiteitsgegevens van de personen die in onderling overleg met de bieder of met de doelvennootschap handelen, alsmede, indien het om rechtspersonen gaat, de rechtsvorm, de naam, de statutaire zetel en hun relatie tot de bieder en, indien mogelijk, tot de doelvennootschap.
3. Een beschrijving ten tijde van de verzending van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht van de omvang van de bestaande onderlinge kapitaaldeelname, zowel direct als indirect, van de bieder en de

doelvennootschap.

4. Een beschrijving ten tijde van de verzending van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht van de statutaire en contractuele bepalingen die in de weg kunnen staan aan de uitoefening van zeggenschapsrechten.
5. Een opgave door de bieder, de bestuurders en commissarissen van de bieder, indien deze een rechtspersoon is, en, indien het biedingsbericht tezamen met de doelvennootschap wordt opgesteld, de bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap, van het aantal en de categorie of klasse van de door de doelvennootschap uitgegeven effecten welke door hen, hun echtgenoten of geregistreerde partners, hun minderjarige kinderen en door rechtspersonen waarin zij of deze personen de zeggenschap hebben, worden gehouden ten tijde van de verzending van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht.
6. Een mededeling van de bieder, de bestuurders en commissarissen van de bieder en, indien het biedingsbericht tezamen met de doelvennootschap wordt opgesteld, de bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap, inhoudende een opgave van de transacties en gesloten overeenkomsten met betrekking tot effecten in de doelvennootschap, welke transacties of welke overeenkomsten in het jaar voorafgaand aan de openbare mededeling van de verkrijgbaarstelling van het biedingsbericht zijn verricht of afgesloten door hen, hun echtgenoten of geregistreerde partners, hun minderjarige kinderen en door rechtspersonen waarin zij of deze personen de zeggenschap hebben, onder vermelding van:
 - hun namen;
 - de hoeveelheid en de categorie of klasse van deze effecten alsmede de prijs of ruilverhouding welke voor ieder van deze transacties heeft gegolden, respectievelijk welke bij overeenkomsten of afspraken omtrent dergelijke transacties is bedongen; en
 - in het geval van de bieder, voor zover het effecten betreft waarop het openbaar bod betrekking heeft en de prijs of ruilverhouding hoger is dan de ingevolge het openbaar bod geboden prijs of ruilverhouding, de motivering van dit verschil.
7. Een mededeling inhoudende een opgave van soortgelijke transacties als bedoeld onder 6. met betrekking tot transacties, verricht door rechtspersonen waarmee de bieder in een groep is verbonden.
8. Indien van toepassing: het bedrag van de

³⁹ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Welke ingewonnen adviezen dienen in het biedingsbericht te worden opgenomen?

Antwoord: Ingevolge Bijlage A par.1, item 12 Bob dienen alle schriftelijke adviezen die door de bieder zijn ingewonnen ter voorbereiding van of over de redelijkheid van het openbaar bod in het biedingsbericht te worden weergegeven (onder vermelding van de overige in dit item 12 bedoelde informatie). Uitgangspunt hierbij dient te zijn dat die informatie in het biedingsbericht beschikbaar komt die voor een redelijk geïnformeerde en zorgvuldig handelende persoon van belang is voor het vormen van een verantwoord oordeel over het in het betreffende biedingsbericht beschreven openbaar bod. Dit kan dus ook gelden voor adviezen van bijvoorbeeld advocaten.

vergoedingen aan de bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap die bij de gestanddoening van het bod zullen aftreden, vermeld per bestuurder of commissaris.

9. Indien van toepassing: het bedrag van de vergoedingen aan de bestuurders en commissarissen van de bieder die verband houden met de gestanddoening van het openbaar bod en, indien het biedingsbericht tezamen met de doelvennootschap wordt opgesteld, het bedrag van de vergoedingen aan de bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap die verband houden met de gestanddoening van het openbaar bod, vermeld per bestuurder of commissaris.

Bijlage A geeft weer welke informatie in alle biedingsberichten moet worden opgenomen en is onderverdeeld in twee paragrafen.

Paragraaf 1 – Gegevens betreffende het openbaar bod

Onderdeel 1

In onderdeel 1 zijn de voorheen in de artikelen 9i sub c, 9k sub c en 9m sub c, van het Bte 1995 beschreven gegevens opgenomen. Op grond van onderdeel 1 dient het biedingsbericht een mededeling te bevatten of met de doelvennootschap overleg over het bod is gevoerd en wat de uitkomst van dit overleg is. Onderdeel 1 kent voorts een onderverdeling in drie aparte subonderdelen. Vermeld dient, op grond van onderdeel 1.1, te worden of (en met welke) organen van de doelvennootschap overleg is gevoerd. Indien bijvoorbeeld met bepaalde leden van het bestuur of de raad van commissarissen geen overleg is gevoerd, dient te worden aangegeven welke leden van de betreffende organen de gesprekken gevoerd hebben. De gegevens die zijn opgenomen in de onderdelen 1.1 en 1.2 werden voorheen verlangd op grond van de beleidsregel biedingsbericht. Het onderdeel 1.3 vloeit voort uit de door de AFM ontwikkelde toezichtpraktijk.

Onderdelen 2 en 3

In de onderdelen 2 en 3 zijn de vroegere artikelen 9i sub d en 9i sub e van het Bte 1995 ondergebracht, evenals de gelijklopende vroegere artikelen 9k sub d, 9k sub e, 9m sub d en 9m sub e die golden voor het partieel bod en het tenderbod.

De verklaring die op grond van onderdeel 2 is vereist, ligt in het verlengde van artikel 3, eerste lid, van dit besluit. De verklaring dient om een belangrijke doelstelling van de biedingsregels te bewerkstelligen, namelijk de gelijke behandeling van de houders van effecten van dezelfde categorie of klasse. Met de verklaring dat het openbaar bod is gericht tot alle rechthebbenden van de uitstaande effecten kan de opname van territoriale restricties in het bod, onder omstandigheden, samengaan. Daarvan kan bijvoorbeeld sprake zijn wanneer in een bepaald land geldende voorschriften, waaraan door de bieder moet worden voldaan om het bod ook in dat betrokken land te mogen uitbrengen, conflicteren met de Nederlandse biedingsregels en onevenredig belastend zijn voor de bieder. Dergelijke territoriale restricties kunnen evenwel uitsluitend de strekking

hebben dat de bieder zich niet actief zal richten op de betreffende financiële markten van dat betrokken land of die jurisdictie.

De op grond van onderdeel 3 vereiste verklaring dat aan alle houders van effecten van dezelfde categorie hetzelfde bod wordt gedaan ligt eveneens in het verlengde van artikel 3, eerste lid, in het bijzonder van de daarin opgenomen passage «onder gelijke voorwaarden». Dit heeft tot gevolg dat door de bieder in zijn openbaar geen onderscheid mag worden gemaakt binnen dezelfde categorie of klasse effecten waarop het bod betrekking heeft.

Onderdeel 4

In onderdeel 4 zijn de vroegere artikelen 9i sub k, 9k sub k en 9m sub l van het Bte 1995 ondergebracht. Dit onderdeel vereist vermelding van de aanmeldingstermijn. Ten opzichte van het Bte 1995 is dit voorschrift zodanig aangevuld dat ook de wijze waarop rechthebbenden hun effecten kunnen aanmelden moet worden vermeld. Het biedingsbericht dient de datum en het tijdstip te vermelden waarop de aanmeldingstermijn begint en eindigt. Overeenkomstig artikel 14, tweede lid, vangt de aanmeldingstermijn niet eerder aan dan op de eerste werkdag volgend op het uitbrengen van het openbaar bod. Er dient ook te worden vermeld dat de bieder de mogelijkheid heeft om overeenkomstig artikel 15 de aanmeldingstermijn te verlengen, waarbij eerdere aanmeldingen tijdens deze verlenging kunnen worden herroepen.

Onderdeel 5

In aanvulling op de voorschriften die voorheen waren opgenomen in de artikelen 9i sub l, 9k sub m en 9m sub n van het Bte 1995 moet op grond van onderdeel 5 worden vermeld welke instelling optreedt als betaal- en wisselkantoor. De leverings- en betalingsregeling dient overeen te komen met de internationale usance op dit gebied, helder te worden beschreven en te kunnen waarborgen dat de afwikkeling van het bod bij gestanddoening binnen afzienbare tijd mogelijk is.

Onderdeel 6

In onderdeel 6 is een deel opgenomen van hetgeen voorheen werd bepaald in artikel 9i sub h van het Bte 1995 (een ander deel van die bepaling is opgenomen in onderdeel 4 van paragraaf 1 van bijlage B). Onderdeel 6 wordt in bijlage A geplaatst omdat de overnamerichtlijn vereist dat het biedingsbericht van ieder bod de wijze van financiering vermeldt. Opgemerkt wordt dat op grond van artikel 7, vierde lid, tevens een mededeling over de financiering van het bod is vereist op het moment van indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM. Beide mededelingen kunnen dezelfde informatie bevatten. Indien artikel 7, vijfde lid, toepassing heeft gevonden, dan dient in het biedingsbericht eveneens een beschrijving te worden opgenomen van de informatie die op grond van die bepaling in de mededeling (welke op grond van artikel 7, vierde lid, is gedaan) is vervat. In plaats van deze informatie opnieuw te beschrijven kan ook worden volstaan met een verwijzing naar de informatie in die eerder gedane mededeling.

Onderdeel 7

Onderdeel 7 verplicht tot het vermelden van de motieven en

voornemens van de bieder, hetgeen voorheen deels door artikel 9i sub n, van het Bte 1995 werd vereist. De overname-richtlijn verplicht in artikel 6, derde lid, onder i, tot opname van de voornemens met betrekking tot de biedende vennootschap. Bij dit onderdeel zal moeten worden ingegaan op de vraag waarom het bod wordt uitgebracht en in het bijzonder wat daarvan de verwachte voordelen zijn, zoals synergie, kostenvoordelen of versterken of handhaven van de marktpositie. Naast deze beschrijving van de aan het bod ten grondslag liggende motieven en de verwachte of beoogde voordelen dient in te worden gegaan op de meer «technische» aspecten van het beleid, zoals het eventueel uit de notering nemen van de aandelen van de doelvennootschap, of het eventuele voornemen om gebruik te maken van de uitkoopregeling of het doorvoeren van een juridische fusie. Voorts dient zo nauwkeurig mogelijk te worden omschreven welke eventuele voornemens de bieder heeft ten aanzien van nieuw te ontplooiën activiteiten na gestanddoening van het bod. Op grond van dit onderdeel dienen de motieven en voornemens, in beginsel te worden voorzien van een cijfermatige onderbouwing, welke in het bijzonder betrekking dient te hebben op de financiële vooruitzichten van de activiteiten die zullen worden voortgezet. Op dit punt is de informatie die op grond van het onderhavige besluit dient te worden verstrekt, ten opzichte van artikel 9i sub n van het Bte 1995, uitgebreid.

Onderdeel 8

Onderdeel 8 is vergelijkbaar met hetgeen voorheen in artikel 9i sub x, van het Bte 1995 was bepaald. Dit artikel is aangepast omdat de overname-richtlijn dit in artikel 6, derde lid, onder i voorschrijft. Bij dit onderdeel dient voor zover van toepassing ook aandacht te worden besteed aan de toepasselijke wet- en regelgeving zoals de SER-Fusiegedragsregels, de Wet op de ondernemingsraden en eventuele overige (Europese) medezeggenschapsregels, alsmede of er overleg met de vakbonden of de ondernemingsraad heeft plaatsgevonden en of er een voornemen bestaat om een sociaal plan op te stellen. Er dient verder melding te worden gemaakt van de leden van het bestuur en de raad van commissarissen die bij gestanddoening van het bod zullen aftreden. Voorts dient te worden vermeld of, en zo ja, welke leden van het bestuur en de raad van commissarissen mogelijk op een later moment dan bij de gestanddoening zullen aftreden, bijvoorbeeld als gevolg van «delisting» van de vennootschap.

Onderdeel 9

In onderdeel 9 is een verwijzing opgenomen naar artikel 359 b van Boek 2 van het Burgerlijk wetboek. Dit dient ter implementatie van artikel 6, derde lid, onder e, van de overname-richtlijn.

Onderdelen 10 en 11

De onderdelen 10 en 11 zien op de informatie die voorheen in de artikelen 9i sub y en 9i sub z, van het Bte 1995, en hun tegenhangers voor het partieel bod en het tenderbod; de artikelen 9k sub p, 9k sub q, 9m sub q en 9m sub r, van het Bte 1995 was opgenomen.

Onderdeel 10 verplicht tot vermelding van de namen en functies van de personen die verantwoordelijk zijn voor de inhoud van het biedingsbericht. Van ieder gedeelte van het biedingsbericht, indien dat per (onder)deel verschilt, dient duidelijk te worden gemaakt wie verantwoordelijk is voor de in dat (on-

der)deel opgenomen informatie.

Onderdeel 11 verplicht tot opname van de verklaring dat de in het biedingsbericht opgenomen informatie juist en volledig is. De verklaring dient zich uit te strekken tot alle onderdelen van het biedingsbericht.

Onderdeel 12

Onderdeel 12 verplicht tot het transparant maken van een eventueel ingewonnen «fairness opinion» en andere adviezen die zijn ingewonnen ter voorbereiding van het openbaar bod. De bedoeling hiervan is dat het voor de markt duidelijk is of fairness opinies of andere adviezen zijn ingewonnen, door wie deze zijn afgegeven en wat hiervan de inhoud is. Ook de inhoud van adviezen waarvan de inhoud niet (uitsluitend) positief is, dienen ingevolge dit onderdeel te worden genoemd. Overigens behoeft om redenen van bedrijfsvertrouwelijkheid niet de volledige inhoud van het advies te worden weergegeven, een verkorte inhoud waaruit de strekking van het advies blijkt, volstaat.

Onderdeel 13

Onderdeel 13 verplicht tot het opnemen van informatie over recht dat toepasselijk is op het openbaar bod, en de daaruit voortvloeiende overeenkomsten, van toepassing is. Dit onderdeel wordt toegevoegd omdat de overname-richtlijn daartoe in artikel 6, derde lid, onder n, verplicht.

Onderdeel 14

Onderdeel 14 verplicht tot vermelding van alle kosten die door de bieder en de doelvennootschap zijn gemaakt en (naar verwachting) zullen worden gemaakt in verband met het openbaar bod.

Onderdeel 15

In onderdeel 15 wordt vereist dat er een Nederlandse vertaling van het biedingsbericht wordt opgesteld als het biedingsbericht in een andere taal dan de Nederlandse of Engelse taal is opgesteld. Indien het biedingsbericht in de Engelse taal is opgesteld dient een samenvatting te worden opgesteld in het Nederlands van de in onderdeel 15 genoemde onderdelen van het biedingsbericht. Aangesloten is hierbij bij de onderdelen die op grond van artikel 11 dienen te worden vertaald in de situatie dat een openbaar bod plaatsvindt op effecten die zijn toegelaten tot de handel op een in Nederland gelegen gereglementeerde markt, het biedingsbericht in het Engels is opgesteld en de AFM niet de bevoegde toezichthouder is om het biedingsbericht goed te keuren. Verwezen wordt naar dat artikel en de toelichting erop. Ingevolge dit onderdeel dient bovendien duidelijk te worden aangegeven dat het document een vertaling of een samenvatting betreft, waarbij voor de oorspronkelijke, dan wel volledige, informatie verwezen wordt naar het onderliggende biedingsbericht.

Paragraaf 2 – Gegevens betreffende de bieder en de doelvennootschap

Onderdeel 1

In onderdeel 1 zijn de gegevens opgenomen die voorheen in de artikelen 9i sub a, 9k sub a en 9m sub a, van het Bte 1995 waren opgenomen. Daarnaast zijn twee extra op te nemen informatie-elementen toegevoegd. Uit hoofde van dit onderdeel

dient te worden vermeld wie met betrekking tot het onderhavige bod kwalificeren als bieder en als doelvennootschap. In de praktijk wordt voor het uitbrengen van een openbaar bod overigens regelmatig gebruik gemaakt van een biedingsvehikel dat speciaal voor het uitbrengen van het bod is opgericht. Dit biedingsvehikel valt onder de definitie van bieder zoals geregeld in artikel 1:1 van de wet. Ter verduidelijking wordt opgemerkt dat het begrip bieder in artikel 1:1 van de wet ruim is, en dat voor toepassing van dit besluit steeds dit ruime begrip dient te worden gehanteerd. Op grond van (sub)onderdeel 1.2 dient te worden vermeld wat de aandeelhouderstructuur van de bieder is. (Dit neemt niet weg dat in geval van een biedingsvehikel iedere partij in dit vehikel als bieder dient te worden aangemerkt.)

Onderdeel 2

Onderdeel 2 is opgenomen omdat de overnamerichtlijn, in artikel 6, derde lid, onder m, voorschrijft dat de identiteitsgegevens van de personen die, indien daarvan sprake is, in onderling overleg handelen met de bieder worden opgenomen in het biedingsbericht.

Onderdeel 3

In onderdeel 3 is de informatie opgenomen die voorheen was opgenomen in de artikelen 9i sub q, 9k sub l en 9m sub m, van het Bte 1995. Dit onderdeel strekt tot het verkrijgen van inzicht in de onderlinge kapitaal deelnemingen en de zeggenschapsverhoudingen die deze met zich brengen. De zinsnede «zowel direct als indirect» dient te worden gelezen in het licht van genoemde zeggenschapsverhoudingen en dient ruim geïnterpreteerd te worden: iedere vorm van kapitaal deelneming die van belang is om een juist inzicht te verkrijgen in de daadwerkelijk mogelijkheid van de bieder om zeggenschap uit te oefenen in de doelvennootschap dient vermeld te worden.

Onderdeel 4

Op de informatie die op grond van onderdeel 4 dient te worden opgenomen, werd voorheen gewezen in de beleidsregel biedingsbericht (onder 17). De bieder dient op grond van dit onderdeel een beschrijving te geven van de statutaire en contractuele bepalingen die in de weg kunnen staan aan de uitoefening van zeggenschapsrechten, voor zover dat niet reeds op een andere plaats in het biedingsbericht is gebeurd.

Onderdelen 5 en 6

In de onderdeel 5 en 6 komt de informatie die voorheen was opgenomen in de artikelen 9i sub s en 9i sub t, van het Bte 1995 terug. In onderdeel 6 is, ten opzichte van de voorschriften in het Bte – in het bijzonder artikel 9i, sub t, van het Bte 1995 – de termijn waarover de mededeling moet worden gedaan van drie jaar verkort naar een jaar (welke wordt bepaald aan de hand van het tijdstip van de verzending van de aanvraag tot goedkeuring het biedingsbericht). Het begrip «transacties» ziet zowel op aan-als op verkoop van effecten. Indien geen sprake is van enige transactie dient hieromtrent een passende negatieve verklaring te worden opgenomen.

Onderdeel 7

Onderdeel 7 ziet op de informatie die voorheen op grond van artikel 9i sub u, van het Bte 1995 was vereist. Ook ten aanzien van deze bepaling dient, indien geen sprake is van enige

transactie, hieromtrent een passende negatieve verklaring te worden opgenomen.

Onderdeel 8

In onderdeel 8 is opgenomen dat eventuele vergoedingen aan bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap en/of van de bieder die bij gestanddoening van het bod zullen aftreden in het biedingsbericht moeten worden vermeld. Ten opzichte van de bepalingen zoals die voorheen golden op grond van het Bte 1995, bijvoorbeeld artikel 9i sub p, van het Bte 1995, voorziet onderdeel 8 van deze bijlage in een belangrijke wijziging. Waar voorheen het totale bedrag van de (eventuele) vergoedingen moest worden opgenomen in het biedingsbericht, dient deze (op grond van dit onderdeel) te worden uitgesplitst per bestuurder of commissaris.

Onderdeel 9

Dit onderdeel is nieuw ten opzichte van de voorschriften die in het Bte 1995 waren opgenomen. Het onderdeel houdt verband met het hierboven beschreven onderdeel 8 en met de recent door de Monitoring Commissie Corporate Governance Code gedane aanbeveling aan vennootschappen om meer informatie te verstrekken over aan bestuurders in het vooruitzicht gestelde vergoedingen bij een «change of control».⁴⁰ Onderdeel 9 bepaalt dat zowel ten aanzien van bestuurders en commissarissen van de bieder als, wanneer het biedingsbericht gezamenlijk met de doelvennootschap wordt opgesteld, ten aanzien van bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap, eventuele vergoedingen die verband houden met het slagen van het bod dienen te worden vermeld in het biedingsbericht. Het gaat daarbij om iedere vorm van vergoeding, waarvan de uitkering afhankelijk is van het welslagen van het openbaar bod. Dergelijke vergoedingen dienen te worden uitgesplitst per bestuurder of commissaris.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel wijzigt Bijlage A bij het Bob. Thans is in paragraaf 1, onderdeel 12, van die bijlage vermeld dat de strekking van alle ingewonnen adviezen in het biedingsbericht dient te worden opgenomen. Omdat niet beoogd is dat deze verplichting mede ziet op adviezen van personen die zich op het verschoningsrecht kunnen beroepen – waarbij in het bijzonder kan worden gedacht aan adviezen van advocaten – is deze verplichting ingeperkt.

⁴⁰ Monitoring Commissie Corporate Governance Code, Advies over de verhouding tussen vennootschap en aandeelhouders en over het toepassingsbereik van de Code, mei 2007, aanbeveling 7, p. 18.

Bijlage B. Bijzondere gegevens inzake het volledig bod

§ 1. Gegevens betreffende het openbare bod

1. Het voorstel tot overneming van effecten volgens een daarbij aan te geven definitieve prijs of ruilverhouding, waarbij de effecten, of in voorkomend geval de categorie, categorieën, klasse of klassen van effecten waarop het volledig bod betrekking heeft, worden gespecificeerd.
2. Het aantal effecten van welke aanbieder binnen de aanmeldingstermijn de bieder zijn verplichting tot gestanddoening van het volledig bod afhankelijk stelt, onder vermelding van de bevoegdheid van de bieder het openbaar bod ook gestand te doen indien effecten tot een kleiner aantal of een geringere percentage zijn aangemeld.
3. Indien van toepassing, de verdere voorwaarden van welke vervulling de bieder zijn verplichting tot nakoming van het volledig bod afhankelijk stelt.
4. Een duidelijke motivering van de aangeboden prijs of ruilverhouding, bedoeld onder 1 waaronder:
 - 4.1. de overwegingen en prognoses welke voor de bieder de hoogte van het volledig bod hebben bepaald, een cijfermatige onderbouwing van deze overwegingen en prognoses, alsmede de wijze van berekening van de prijs of ruilverhouding;
 - 4.2. de verhouding van de geboden prijs of ruilverhouding tot de gemiddelde koers van de effecten waarop wordt geboden over de laatste 12 maanden; en
 - 4.3. het koersverloop van de effecten waarop wordt geboden over de laatste 12 maanden, te rekenen vanaf de datum waarop de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht is verzonden, in een grafiek of tabel.
5. Indien het volledig bod op meer dan één categorie of klasse effecten betrekking heeft en indien van toepassing: een duidelijke motivering van het verschil in de prijs of ruilverhouding voor de te onderscheiden categorieën of klassen effecten.
6. Een Nederlandse vertaling, indien het biedingsbericht in een andere dan de Nederlandse taal is opgesteld, van de gegevens bedoeld in de onderdelen 1, 2 en 3.

§ 2. Gegevens betreffende de bieder en de doelvennootschap

1. Indien van toepassing: voornemens inzake de samenstelling van het bestuur en de raad van commissarissen van de bieder en de doelvennootschap na gestanddoening van

het volledig bod.

2. Indien ter beschikking van de bieder: gegevens omtrent het vermogen en de resultaten van de doelvennootschap met inbegrip van:
 - 2.1. een vergelijkend overzicht van de balans, de verlies-en winstrekening en het kasstroomoverzicht uit de vastgestelde jaarrekeningen van de laatste drie jaar, en de meest recente algemeen verkrijgbaar gestelde jaarrekening, met inbegrip van een toelichting hierop;
 - 2.2. een accountantsverklaring omtrent de informatie als bedoeld in 2.1;⁴¹
 - 2.3. financiële gegevens omtrent het lopende boekjaar die in ieder geval de gegevens dienen te omvatten die, voor zover van toepassing, ingevolge artikel 5:25d van de wet, daarmee gelijk te stellen regelgeving van een andere lidstaat ter uitvoering van de richtlijn transparantie of daarmee vergelijkbare regelgeving van een staat die geen lidstaat is, algemeen verkrijgbaar zijn gesteld; en
 - 2.4. een reviewverklaring van een accountant omtrent de informatie bedoeld onder 2.3 tenzij zich, in het biedingsbericht te vermelden, bijzondere omstandigheden voordoen als gevolg waarvan het voor de bieder onmogelijk is een dergelijke verklaring te verkrijgen.
3. Indien van toepassing: voornemens inzake wijziging van de statuten van de doelvennootschap na gestanddoening van het volledig bod.
4. Indien van toepassing: het feit dat rechthebbers van effecten van een categorie of klasse waarop het volledig bod betrekking heeft reeds te kennen hebben gegeven voor hun effecten het volledig bod te zullen aanvaarden onder vermelding van het totale

⁴¹ Op de website van de AFM staat sedert 15 februari 2008 bij "Veel gestelde vragen":

Vraag: Wanneer moet een accountantsverklaring op grond van Bijlage B paragraaf 2 item 2.2 Bob "voorzover deze is afgegeven" worden opgenomen? [De betreffende zinsnede is geschrapt door art I, onderdeel DD van Stb 2012, nr. 196 (red.)]

Antwoord: Bijlage B par. 2, item 2.2 Bob vereist een accountantsverklaring omtrent de informatie als bedoeld in 2.1 (vergelijkend financieel overzicht), "voorzover deze is afgegeven". De in 2.1 bedoelde informatie zal vrijwel steeds specifiek voor het biedingsbericht dienen te worden opgesteld en de betreffende accountantsverklaring zal aldus niet standaard beschikbaar zijn. Onder "voorzover deze is afgegeven" dient derhalve te worden verstaan dat in beginsel altijd de betreffende accountantsverklaring dient te worden opgenomen, tenzij de bieder onderbouwd kan aantonen niet over een dergelijke accountantsverklaring te kunnen beschikken (bijv. in bijzondere omstandigheden bij een vijandig bod).

nominale bedrag van deze effecten of het percentage van het totale geplaatste kapitaal.

Paragraaf 1 – Gegevens betreffende het openbaar bod

Onderdeel 1

In onderdeel 1 is de informatie die voorheen moest worden verstrekt op grond van artikel 9i sub b, van het Bte 1995, zodanig aangepast dat in het biedingsbericht een definitieve prijs moet worden genoemd. Hierbij dient de hoogte en, bij een gemengd bod, de samenstelling van de geboden prijs of ruilverhouding uiteengezet te worden. Daarbij dient ook te worden omschreven of de biedprijs inclusief of exclusief dividend is.

Onderdelen 2 en 3

De onderdelen 2 en 3 zien op de informatie die voorheen ingevolge de artikelen 9i sub f en 9i sub g, van het Bte 1995 in een biedingsbericht moest worden opgenomen.

Onderdeel 2 verplicht tot vermelding van het aantal effecten welke aanmelding de bieder als voorwaarde voor gestanddoening stelt. Het daarnaast noemen van een percentage van het totale geplaatste kapitaal van de doelvennootschap is uiteraard toegestaan. Het aantal effecten dient concreet te worden genoemd. Hierbij wordt aangemerkt dat het de bieder na het noemen van een percentage en voor de gestanddoening niet meer is toegestaan om aandelen die reeds in zijn bezit zijn te verkopen, indien het enkele oogmerk van deze verkopen is het percentage van effecten van het totale geplaatste kapitaal te beïnvloeden. Hiermee zou de voorwaarde dat een bepaald percentage wordt behaald immers een potestatief karakter krijgen, wat niet is toegestaan op grond van artikel 12, tweede lid. Als het bod niet afhankelijk is van een minimum aangemelde effecten dient hieromtrent een opmerking te worden opgenomen. De bieder blijft de bevoegdheid houden zijn bod gestand te doen wanneer minder effecten zijn aangemeld. Van deze bevoegdheid dient expliciet melding te worden gemaakt in het biedingsbericht.

Onderdeel 3 vereist vermelding van de voorwaarden. Zoals reeds opgemerkt mag de gestanddoening van een bod niet afhankelijk worden gemaakt van voorwaarden waarvan de vervulling afhankelijk is van de wil van de bieder (artikel 12, tweede lid). De bieder heeft de bevoegdheid om gestand te doen, ook wanneer een van de voorwaarden is vervuld. In het biedingsbericht dient vermeld te worden van welke voorwaarden de bieder eventueel afstand doet.

Onderdeel 4

Dit onderdeel bevat een deel van de informatie die voorheen diende te worden opgenomen in het biedingsbericht op grond van artikel 9i sub h, van het Bte 1995 (zie ook hetgeen hieromtrent is opgemerkt bij onderdeel 6 van paragraaf 1 van Bijlage A). Daarnaast bevat dit onderdeel drie subonderdelen, welke afkomstig zijn uit de beleidsregel biedingsbericht en welke tot gevolg hebben dat de bieder moet toelichten op welke wijze hij de waarde van de effecten waarop het bod betrekking heeft, berekend heeft, alsmede welke nadere overwegingen voor de bieder de hoogte van het bod hebben bepaald.

Onderdeel 5

Op grond van onderdeel 5 dient in het biedingsbericht de informatie te worden opgenomen die voorheen op grond van

artikel 9i sub j van het Bte 1995 moest worden opgenomen. Aan onderdeel 5 zijn daarnaast elementen toegevoegd uit de beleidsregel biedingsbericht en de door de AFM ontwikkelde toezichtspraktijk, in het bijzonder met betrekking tot het duiden van de verschillen in het bod indien dit op meer dan één categorie of klasse effecten betrekking heeft.

Onderdeel 6

Onderdeel 6 schrijft een Nederlandse vertaling van een tweetal elementen voor. Naast het openbaar bod zelf dienen alle voorwaarden bij het bod, zoals opgenomen op grond van onderdeel 3, eveneens in het Nederlands te worden vertaald.

Paragraaf 2 – Gegevens betreffende de bieder en de doelvennootschap

Onderdeel 1

Onderdeel 1 schrijft voor dat naast de voornemens met betrekking tot het te voeren beleid ten aanzien van de doelvennootschap moet worden aangegeven wie eventueel de nieuwe beleidsmakers bij de doelvennootschap alsmede bij de bieder zullen zijn. Het onderdeel is gebaseerd op hetgeen voorheen in de beleidsregel biedingsbericht was opgenomen.

Onderdeel 2

Onderdeel 2 ziet op de informatie die voorheen op grond van artikel 9i sub l, van het Bte 1995 was vereist. Daarnaast is een viertal bestanddelen in dit onderdeel opgenomen die zijn gebaseerd op hetgeen voorheen in de beleidsregel biedingsbericht was opgenomen. Dit betreft informatie die ook door de individuele aandeelhouder kan worden vergaard, maar vanuit oogpunt van efficiëntie en toegankelijkheid beter door de bieder in één keer kan gebeuren door middel van opname hiervan in het biedingsbericht. Met de zinsnede «ter beschikking van de bieder» wordt niet de feitelijke beschikbaarheid bedoeld, maar de vraag of zij beschikbaar hadden kunnen zijn respectievelijk hadden behoren te zijn. Onder een reviewverklaring wordt verstaan een verklaring van een accountantsorganisatie welke geen verklaring als bedoeld in artikel 393, vijfde lid, van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek is.

Onderdelen 3 en 4

Op grond van de onderdelen 3 en 4 dient de informatie in het biedingsbericht te worden opgenomen die voorheen diende te worden opgenomen ingevolge de artikelen 9i sub m en 9i sub r, van het Bte 1995.

Stb. 2012, nr.196

De wijziging van Bijlage B, paragraaf 1, onderdeel 6, bij het Bob is van technische aard. Onderdeel 2.2 van paragraaf 2 is aangepast omdat de bieder de betreffende accountantsverklaring bij het drie-jaar-overzicht van kerncijfers uit de gepubliceerde jaarverslagen altijd zou moeten kunnen verkrijgen. Onderdeel 2.4 van paragraaf 2 is aangepast omdat in de praktijk is gebleken dat, in uitzonderlijke omstandigheden, niet altijd een reviewverklaring van een accountant bij de interimcijfers kan worden verkregen. Hierbij kan bijvoorbeeld worden gedacht aan de situatie van een vijandig bod waarin (de accountant) van de bieder geen toegang krijgt tot de onderliggende informatie bij de doelvennootschap. Indien die omstandigheden zich voordoen dienen deze in het biedingsbericht te worden

vermeld en kan opname van een dergelijke reviewverklaring achterwege blijven. Deze aanpassing laat onverlet dat met de zinsnede «ter beschikking van de bidder» niet de feitelijke beschikbaarheid van de gegevens wordt bedoeld, maar de vraag of zij beschikbaar hadden kunnen zijn respectievelijk hadden behoren te zijn. De aanpassing van onderdeel 2.3 van paragraaf 2, van Bijlage B bij het Bob voorziet in een verduidelijking ten opzichte van de thans geldende bepalingen welke financiële gegevens over het lopende boekjaar in het biedingsbericht moeten worden opgenomen. Het betreft steeds periodieke financiële informatie die ingevolge de Wft, of daarmee gelijk te stellen wet- en regelgeving, reeds algemeen verkrijgbaar is gesteld, waaronder tevens een kwartaalbericht dat de doelvennootschap vrijwillig algemeen verkrijgbaar heeft gesteld. Onder «indien van toepassing» wordt dan ook verstaan «voor zover deze gegevens algemeen verkrijgbaar zijn gesteld».

Stb 2016, nr 40

Tijdens de consultatie is de vraag opgeworpen hoe de vrijstelling van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening voor het opstellen van een verslag over betalingen aan overheden zich verhoudt tot artikel 6 van de richtlijn transparantie waarin een dergelijke vrijstelling niet is opgenomen. Zoals in de nota naar aanleiding van het verslag bij de Implementatiewet wijziging richtlijn transparantie⁴² is vermeld, geldt de strengere verplichting uit de richtlijn transparantie indien een uitgevende instelling zowel onder de richtlijn jaarrekening als onder de richtlijn transparantie valt. Dit betekent concreet dat de vrijstelling c.q. uitzondering van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening niet geldt voor uitgevende instellingen die ingevolge artikel 5:25e van de Wft een verslag over betalingen aan overheden algemeen verkrijgbaar dienen te stellen.

Deze aanpassingen van de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft houden verband met de wijziging van artikel 6 van de richtlijn transparantie zoals geïmplementeerd in het nieuwe artikel 5:25e van de Wft. In het nieuwe artikel 5:25e van de wet is de verplichting voor uitgevende instellingen om tweemaal per jaar tussentijdse verklaringen algemeen verkrijgbaar te stellen geschrapt. Om die reden is de verwijzing naar het oude artikel 5:25e van de wet in de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft, waarin is bepaald welke financiële gegevens over het lopende boekjaar in het biedingsbericht moet worden opgenomen, geschrapt.

⁴² Kamerstuk 34.232, nr. 6, p. 5.

Bijlage C. Bijzondere gegevens inzake het partieel bod

1. Het voorstel tot overneming van effecten volgens een daarbij aan te geven definitieve prijs of ruilverhouding, waarbij de effecten, of in voorkomend geval de categorie, categorieën, klasse of klassen van effecten waarop het partieel bod betrekking heeft, worden gespecificeerd.
2. Het aantal effecten van welke aanbieder binnen de aanmeldingstermijn de bieder zijn verplichting tot gestanddoening van het bod afhankelijk stelt, alsook het hoogste percentage of aantal effecten dat de bieder toezegt te verwerven, onder vermelding van de bevoegdheid van de bieder het partieel bod ook gestand te doen indien effecten tot een kleiner aantal of een geringer percentage zijn aangemeld.
3. Indien van toepassing: de verdere voorwaarden van welke vervulling de bieder zijn verplichting tot nakoming van het partieel bod afhankelijk stelt.
4. Een duidelijke motivering van de aangeboden prijs of ruilverhouding, bedoeld onder 1, waaronder:
 - 4.1. de overwegingen en prognoses welke voor de bieder de hoogte van het partieel bod hebben bepaald, een cijfermatige onderbouwing van deze overwegingen en prognoses, alsmede de wijze van berekening van de prijs of ruilverhouding;
 - 4.2. de verhouding van de geboden prijs of ruilverhouding tot de gemiddelde koers van de effecten waarop wordt geboden over de laatste 12 maanden; en
 - 4.3. het koersverloop van de effecten waarop wordt geboden over de laatste 12 maanden, te rekenen vanaf de datum waarop het biedingsbericht verkrijgbaar wordt gesteld, in een grafiek of tabel.
5. Indien het partieel bod op meer dan één categorie of klasse effecten betrekking heeft en indien van toepassing: een duidelijke motivering van het verschil in de prijs of ruilverhouding voor de te onderscheiden categorieën of klassen effecten.
6. Het getal of het percentage van iedere categorie of klasse van de effecten tot de verkrijging waarvan het partieel bod strekt.
7. De verklaring dat het partieel bod, behoudens het bepaalde onder 8, onvoorwaardelijk is en tevens dat het partieel bod onherroepelijk is, onder vermelding van de bevoegdheid van de bieder om het recht te bedingen het partieel bod in te trekken indien vóór het einde van de aanmeldingstermijn door een derde een openbaar bod op

effecten van een of meer dezelfde categorieën of klassen wordt uitgebracht of het voornemen daartoe openbaar wordt medegedeeld.

8. De verklaring dat, in geval van gestanddoening, aanvaarding van aangeboden effecten, indien een groter aantal of een hoger percentage effecten wordt aangeboden dan de bieder gehouden dan wel bevoegd is te aanvaarden, zoveel mogelijk proportioneel zal geschieden, met hantering van een non-discriminatoire systematiek welke in het biedingsbericht wordt bekendgemaakt.

Bijlage C geeft weer welke informatie moet worden opgenomen in het biedingsbericht voor een partieel bod. Meerdere onderdelen in bijlage C komen overeen met de onderdelen in bijlage B. Voor de toelichting wordt derhalve verwezen naar de desbetreffende toelichting per onderdeel bij bijlage B. De verklaringen die op grond van de onderdelen 7 en 8 in het biedingsbericht dienen te worden opgenomen, houden verband met de artikelen 20 en 21. Verwezen wordt naar deze artikelen en de toelichting daarop.

Bijlage D. Bijzondere gegevens inzake het tenderbod

1. De uitnodiging tot het aanbieden van de effecten tegen een door de rechthebbenden van deze effecten te noemen prijs in contanten, waarbij de effecten, of in voorkomend geval de categorie, categorieën, klasse of klassen van effecten waarop het bod betrekking heeft, worden gespecificeerd.
2. Indien van toepassing: de verdere voorwaarden van welke vervulling de bieder zijn verplichting tot nakoming van het tenderbod afhankelijk stelt.
3. Een duidelijke motivering van het tenderbod.
4. Het hoogste en laagste aantal of percentage van iedere categorie of klasse van de effecten dat de bieder toezegt te verwerven, onder vermelding van de bevoegdheid van de bieder het tenderbod ook gestand te doen indien effecten tot een kleiner aantal of een geringer percentage zijn aangemeld.
5. De verklaring dat het tenderbod, behoudens het bepaalde onder 8, onvoorwaardelijk is en tevens dat het bod onherroepelijk is, onder vermelding van de bevoegdheid van de bieder om het recht te bedingen het tenderbod in te trekken indien vóór het einde van de aanmeldingstermijn door een derde een openbaar bod op effecten van een of meer van dezelfde categorieën of klassen wordt uitgebracht of het voornemen daartoe openbaar wordt medegedeeld.
6. De verklaring dat de bieder zich verbindt tot gestanddoening, indien de beoogde verkrijging mogelijk is tegen een door de bieder in het biedingsbericht te vermelden prijs per aandeel.
7. De verklaring dat bij gestanddoening voor alle effecten van dezelfde categorie of klasse dezelfde prijs zal worden betaald, zijnde de hoogste prijs waartegen de desbetreffende categorie of klasse is aangeboden.
8. De verklaring dat in geval van aanvaarding van tegen de prijs van aanvaarding aangeboden effecten, indien een groter aantal of een hoger percentage effecten zal zijn aangeboden dan de bieder gehouden dan wel bevoegd is te aanvaarden, zoveel mogelijk proportioneel zal geschieden met hantering van een non-discriminatoire systematiek welke in het biedingsbericht wordt bekendgemaakt.

Bijlage D geeft weer welke informatie moet worden opgenomen in het biedingsbericht voor een partieel bod. Meerdere onderdelen in bijlage D komen overeen met de onderdelen in bijlage B. Voor de toelichting wordt derhalve verwezen naar de

desbetreffende toelichting per onderdeel bij bijlage B. De verklaringen die op grond van de onderdelen 6, 7 en 8 in het biedingsbericht dienen te worden opgenomen, houden verband met de artikelen 22 en 23. Verwezen wordt naar deze artikelen en de toelichting daarop.

Bijlage E. Bijzondere gegevens inzake het verplicht bod

§ 1. Gegevens betreffende het openbare bod

1. Het voorstel tot overneming van effecten volgens een daarbij aan te geven definitieve prijs of ruilverhouding, waarbij de effecten, of in voorkomend geval de categorie, categorieën, klasse of klassen van effecten waarop het verplicht bod betrekking heeft, worden gespecificeerd.
2. Indien het verplicht bod op meer dan één categorie of klasse effecten betrekking heeft en indien van toepassing: een duidelijke motivering van het verschil in de prijs of ruilverhouding voor de te onderscheiden categorieën of klassen effecten.

§ 2. Gegevens betreffende de bieder en de doelvennootschap

1. Indien van toepassing: voornemens inzake de samenstelling van het bestuur en de raad van commissarissen van de bieder en de doelvennootschap na gestanddoening van het verplicht bod.
2. Indien ter beschikking van de bieder: gegevens omtrent het vermogen en de resultaten van de doelvennootschap met inbegrip van:
 - 2.1. een vergelijkend overzicht van de balans, de verlies- en winstrekening en het kasstroomoverzicht uit de vastgestelde jaarrekeningen van de laatste drie jaar, en de meest recente algemeen verkrijgbaar gestelde jaarrekening, met inbegrip van een toelichting hierop;
 - 2.2. een accountantsverklaring omtrent de informatie als bedoeld in 2.1;
 - 2.3. financiële gegevens omtrent het lopende boekjaar die in ieder geval de gegevens dienen te omvatten die, voor zover van toepassing, ingevolge artikel 5:25d van de wet, daarmee gelijk te stellen regelgeving van een andere lidstaat ter uitvoering van de richtlijn transparantie of daarmee vergelijkbare regelgeving van een staat die geen lidstaat is, algemeen verkrijgbaar zijn gesteld; en
 - 2.4. een reviewverklaring van een accountant omtrent de informatie bedoeld onder 2.3 tenzij zich, in het biedingsbericht te vermelden, bijzondere omstandigheden voordoen als gevolg waarvan het voor de bieder onmogelijk is een dergelijke verklaring te verkrijgen.
3. Indien van toepassing: voornemens inzake wijziging van de statuten van de doelvennootschap na gestanddoening van het verplicht bod.
4. Indien van toepassing: het feit dat rechthebbers van effecten van een categorie of klasse waarop het verplicht bod betrek-

king heeft reeds te kennen hebben gegeven voor hun effecten het verplichte bod te zullen aanvaarden onder vermelding van het totale nominale bedrag van deze effecten of het percentage van het totale geplaatste kapitaal.

Bijlage E geeft weer welke informatie moet worden opgenomen in het biedingsbericht voor een verplicht bod. Hiertoe wordt een aantal gegevens uit bijlage B over het volledig bod van toepassing verklaard. Bij onderdeel 1 van paragraaf 1 dient de billijke prijs zoals bepaald overeenkomstig artikel 5:80a van de wet en artikelen 25, eerste en tweede lid is komen vast te staan, te worden vermeld.

Stb. 2012, nr.196

De in dit onderdeel opgenomen aanpassingen van paragraaf 2, onderdeel 2, onder 2.2 tot en met 2.4, van Bijlage E van het Bob zijn inhoudelijk gelijklopend aan die in artikel 1, onderdeel DD (tweede onderdeel). Verwezen wordt naar de toelichting aldaar.

Stb 2016, nr 40

Tijdens de consultatie is de vraag opgeworpen hoe de vrijstelling van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening voor het opstellen van een verslag over betalingen aan overheden zich verhoudt tot artikel 6 van de richtlijn transparantie waarin een dergelijke vrijstelling niet is opgenomen. Zoals in de nota naar aanleiding van het verslag bij de Implementatiewet wijziging richtlijn transparantie⁴³ is vermeld, geldt de strengere verplichting uit de richtlijn transparantie indien een uitgevende instelling zowel onder de richtlijn jaarrekening als onder de richtlijn transparantie valt. Dit betekent concreet dat de vrijstelling c.q. uitzondering van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening niet geldt voor uitgevende instellingen die ingevolge artikel 5:25e van de Wft een verslag over betalingen aan overheden algemeen verkrijgbaar dienen te stellen.

Deze aanpassingen van de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft houden verband met de wijziging van artikel 6 van de richtlijn transparantie zoals geïmplementeerd in het nieuwe artikel 5:25e van de Wft. In het nieuwe artikel 5:25e van de wet is de verplichting voor uitgevende instellingen om tweemaal per jaar tussentijdse verklaringen algemeen verkrijgbaar te stellen geschrapt. Om die reden is de verwijzing naar het oude artikel 5:25e van de wet in de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft, waarin is bepaald welke financiële gegevens over het lopende boekjaar in het biedingsbericht moet worden opgenomen, geschrapt.

⁴³ Kamerstuk 34.232, nr. 6, p. 5.

Bijlage F. Bijzondere gegevens inzake het ruilbod

Alle gegevens die, gelet op aard van de vennootschap waarvan door hem uitgegeven effecten in ruil worden aangeboden en van de in ruil aangeboden effecten van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over de financiële positie, het resultaat en de vooruitzichten van die vennootschap, de bieder alsmede, indien van belang, degene die in die vennootschappen een gekwalificeerde deelneming heeft en de rechten welke aan deze effecten verbonden zijn, waaronder in elk geval:

1. Gegevens omtrent het vermogen en de resultaten van de vennootschap die de effecten heeft uitgegeven die in ruil worden aangeboden, met inbegrip van:
 - 1.1. een vergelijkend overzicht van de balans, de verlies-en winstrekening en het kasstroomoverzicht uit de vastgestelde jaarrekeningen van de laatste twee jaar, en de meest recente algemeen verkrijgbaar gestelde jaarrekening, met inbegrip van een toelichting hierop;
 - 1.2. een accountantsverklaring omtrent de informatie als bedoeld in 1.1, indien deze is afgegeven;
 - 1.3. financiële gegevens omtrent het lopende boekjaar die in ieder geval de gegevens dienen te omvatten die, voor zover van toepassing, ingevolge artikel 5:25d van de wet, daarmee gelijk te stellen regelgeving van een andere lidstaat ter uitvoering van de richtlijn transparantie of daarmee vergelijkbare regelgeving van een staat die geen lidstaat is, algemeen verkrijgbaar zijn gesteld; en
 - 1.4. een reviewverklaring van een accountant omtrent de informatie bedoeld onder 1.3.
2. Een gemotiveerde uiteenzetting omtrent de te verwachten voordelen van het openbaar bod en zo mogelijk een mededeling over dividendvooruitzichten van de vennootschap waarvan door hem uitgegeven effecten in ruil worden aangeboden.
3. Eventuele voornemens inzake wijziging van de statuten van de vennootschap waarvan door hem uitgegeven effecten in ruil worden aangeboden, na gestanddoening van het openbaar bod, voor zover de bieder hierover beschikt.
4. Eventuele voornemens inzake de samenstelling van het bestuur en van de raad van commissarissen van de vennootschap waarvan door hem uitgegeven effecten in ruil worden aangeboden, na gestanddoening van het openbaar bod, voor zover de bieder hierover beschikt.
5. Indien van toepassing: het bedrag van de

vergoedingen aan de bestuurders en commissarissen van de vennootschap, anders dan de bieder of de doelvennootschap, waarvan effecten in ruil worden aangeboden, die bij gestanddoening van het openbaar bod zullen aftreden, vermeld per bestuurder of commissaris.

6. Indien van toepassing: het bedrag van de vergoedingen aan de bestuurders en commissarissen van de vennootschap, anders dan de bieder of de doelvennootschap, waarvan effecten in ruil worden aangeboden, die verband houden met de gestanddoening van het openbaar bod, vermeld per bestuurder of commissaris.
7. Indien van toepassing: gegevens omtrent de overeengekomen lock-up regelingen, met betrekking tot de effecten die in ruil worden aangeboden, voor de bestuurders en commissarissen van de bieder, de doelvennootschap of, indien van toepassing, van de vennootschap, anders dan de bieder of de doelvennootschap, waarvan effecten in ruil worden aangeboden, vermeld per bestuurder of commissaris.

Bijlage F bevat de onderdelen die voorheen in artikel 9n van het Bte 1995 waren opgenomen en die zien op het ruilbod. Vanuit oogpunt van consistentie zijn ook deze verplichte informatiebestanddelen opgenomen in een bijlage. Meerdere onderdelen in bijlage F komen overeen met de onderdelen in bijlage B. Voor de toelichting wordt derhalve verwezen naar de desbetreffende toelichting per onderdeel bij bijlage B.

Ten opzichte van het Bte 1995 is toegevoegd dat alle gegevens dienen te worden opgenomen die gelet op aard van de vennootschap waarvan door hem uitgegeven effecten in ruil worden aangeboden en van de in ruil aangeboden effecten van belang zijn voor het vormen van een verantwoord oordeel over de financiële positie, het resultaat en de vooruitzichten van die vennootschap en de rechten welke aan deze effecten verbonden zijn. Vanwege de overeenkomstige functie van het biedingsbericht, zeker in het geval van een ruilbod, met het prospectus is bovengenoemde aanvulling opgenomen, die is geïnspireerd op artikel 5:13 van de wet dat ziet op het prospectus. Onderdeel 2 voorziet in een uitwerking van artikel 6, derde lid, onder k van de overnamerichtlijn. Op grond van die bepaling dient in het biedingsbericht, indien de door de bieder geboden vergoeding effecten van welke aard ook omvat, informatie te worden opgenomen over die effecten. Gedacht kan hierbij worden aan het aantal van die effecten dat tot de handel op een gereglementeerde markt is toegelaten en een beschrijving van de aan die effecten verbonden rechten.

Onderdeel 7 is een bijzondere bepaling die alleen is opgenomen voor openbare biedingen die een ruilbod betreffen. Op grond van deze bepaling dienen eventueel overeengekomen lock-up regelingen, met betrekking tot de effecten die in ruil worden aangeboden, voor de bestuurders en commissarissen van de bieder, de doelvennootschap of, indien van toepassing, van de vennootschap, anders dan de bieder of de doelven-

nootschap, waarvan effecten in ruil worden aangeboden, te worden vermeld (uitgesplitst per bestuurder of commissaris).

Stb. 2012, nr.196

In dit onderdeel is onderdeel 1, onder 1.3, van Bijlage F van het Bob aangepast. Deze aanpassing is inhoudelijk gelijklopend aan die in onderdeel DD (tweede onderdeel). Verwezen wordt naar de toelichting aldaar.

Stb 2016, nr 40

Tijdens de consultatie is de vraag opgeworpen hoe de vrijstelling van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening voor het opstellen van een verslag over betalingen aan overheden zich verhoudt tot artikel 6 van de richtlijn transparantie waarin een dergelijke vrijstelling niet is opgenomen. Zoals in de nota naar aanleiding van het verslag bij de Implementatiewet wijziging richtlijn transparantie⁴⁴ is vermeld, geldt de strengere verplichting uit de richtlijn transparantie indien een uitgevende instelling zowel onder de richtlijn jaarrekening als onder de richtlijn transparantie valt. Dit betekent concreet dat de vrijstelling c.q. uitzondering van artikel 42, tweede lid, van de richtlijn jaarrekening niet geldt voor uitgevende instellingen die ingevolge artikel 5:25e van de Wft een verslag over betalingen aan overheden algemeen verkrijgbaar dienen te stellen.

Deze aanpassingen van de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft houden verband met de wijziging van artikel 6 van de richtlijn transparantie zoals geïmplementeerd in het nieuwe artikel 5:25e van de Wft. In het nieuwe artikel 5:25e van de wet is de verplichting voor uitgevende instellingen om tweemaal per jaar tussentijdse verklaringen algemeen verkrijgbaar te stellen geschrapt. Om die reden is de verwijzing naar het oude artikel 5:25e van de wet in de bijlagen B, E en F van het Besluit openbare biedingen Wft, waarin is bepaald welke financiële gegevens over het lopende boekjaar in het biedingsbericht moet worden opgenomen, geschrapt.

⁴⁴ Kamerstuk 34.232, nr. 6, p. 5.

Bijlage G. Gegevens inzake het bericht van de doelvennootschap

1. Een gemotiveerde standpuntbepaling van de doelvennootschap, waarin tenminste wordt ingegaan op de visie van de doelvennootschap op de geboden prijs of ruilverhouding, de overwegingen en prognoses welke mede de hoogte van het openbaar bod hebben bepaald, waaronder een cijfermatige onderbouwing van haar visie op deze prijs of ruilverhouding en deze overwegingen en prognoses, de gevolgen van de uitvoering van het openbaar bod voor de werkgelegenheid, de arbeidsvoorwaarden en de vestigingsplaatsen van de vennootschap.
2. De gegevens omtrent het vermogen en de resultaten van de doelvennootschap met inbegrip van de gegevens genoemd in Bijlage B, paragraaf 2, onderdeel 2, onder 2.1 tot en met 2.3, alsmede een reviewverklaring van een accountant als bedoeld in Bijlage B, paragraaf 2, onderdeel 2, onder 2.4, tenzij zich, in het bericht van de doelvennootschap te vermelden, bijzondere omstandigheden voordoen als gevolg waarvan het voor de doelvennootschap onmogelijk is een dergelijke verklaring te verkrijgen.
3. Een opgave door bestuurders en commissarissen van de doelvennootschap van de transacties en gesloten overeenkomsten omtrent effecten van de doelvennootschap en van effecten van de bidder indien het openbaar bod uitsluitend of mede strekt tot overneming van effecten in ruil voor effecten uit te geven door de bidder, welke transacties of welke overeenkomsten in het jaar voorafgaand aan de openbare mededeling van de verkrijgbaarstelling van het biedingsbericht zijn verricht of afgesloten door hen, hun echtgenoten of geregistreerde partners, hun minderjarige kinderen en door rechtspersonen waarin zij of deze personen de zeggenschap hebben, onder vermelding van:
 - 3.1. hun namen;
 - 3.1. de hoeveelheid en de categorie of klasse van deze effecten alsmede de prijs of ruilverhouding welke voor ieder van deze transacties heeft gegolden, respectievelijk welke bij overeenkomsten of afspraken omtrent dergelijke transacties is bedongen.
4. Indien door het bestuur van de doelvennootschap ontvangen: een standpunt van de vertegenwoordigers van de werknemers over de gevolgen van het bod voor de werkgelegenheid.
5. Indien door de doelvennootschap bij een derde een schriftelijk advies is ingewonnen over de redelijkheid van het openbaar bod: de naam van deze derde, zijn hoedanigheid, de andere functies die deze derde vervult en

de strekking van het advies. De vorige volzin is niet van toepassing op adviezen van personen die zich kunnen beroepen op een verschoningsrecht.

In bijlage G staan de informatieonderdelen die op grond van artikel 18, tweede lid, moeten worden opgenomen in het door de doelvennootschap uit te geven bericht voor haar aandeelhouders. Aan de op te nemen informatiebestanddelen wordt ten opzichte van het Bte 1995 aan onderdeel 1 toegevoegd dat dient te worden ingegaan op de visie van het bestuur op de gevolgen van de uitvoering van het bod voor de werkgelegenheid, de arbeidsvoorwaarden en de vestigingsplaatsen van de vennootschap. Dit dient ter implementatie van artikel 3, eerste lid, onder b, van de overnamerichtlijn. Tevens wordt in onderdeel 5 toegevoegd dat fairness opinies bekend dienen te worden gemaakt.

Met betrekking tot onderdeel 1 wordt opgemerkt dat het bestuur van de doelvennootschap een eenduidig standpunt dient in te nemen en zich niet mag onthouden van een standpunt. Het standpunt kan overigens wel «neutraal» zijn. Het standpunt dient zo uitvoering mogelijk in te gaan op de afwegingen van het bestuur omtrent de betrokken belangen en de gevolgen van het bod, alsmede de mogelijk alternatieven hiervoor. Indien bijvoorbeeld sprake is of was van andere geïnteresseerde partijen voor een overname of onderzoek is gedaan naar alternatieve strategieën, zal hierop gemotiveerd moeten worden ingegaan. Indien het bestuur een neutraal standpunt in wenst te nemen, dient te worden aangegeven op grond van welke overwegingen het bestuur neutraal staat ten opzichte van het bod.

Indien de doelvennootschap een positief standpunt heeft ingenomen met betrekking tot het bod en een concurrerend bod wordt uitgebracht zal de doelvennootschap onderbouwd moeten aangeven of zij dit concurrerende bod positiever, negatiever of gelijkwaardig acht in vergelijking met het eerste bod.

Stb. 2012, nr.196

Dit onderdeel bevat een drietal wijzigingen van Bijlage G van het Bob. De eerste wijziging leidt ertoe dat in onderdeel 1 van de bijlage het begrip «het bestuur» telkens vervangen is door «de doelvennootschap». Voorstelbaar is immers dat het standpunt van de doelvennootschap over het uitgebrachte openbaar bod niet door het bestuur van de doelvennootschap (alleen) wordt opgesteld, maar dat de doelvennootschap – bijvoorbeeld met het oog op het tegengaan van conflicterende belangen – wordt vertegenwoordigd door (de raad van) commissarissen. Verder worden de inhoudelijke eisen in onderdeel 2 van Bijlage G gelijkkluidend gemaakt met die van onderdeel 2 van paragraaf 2 van Bijlage B. Verwezen wordt naar de toelichting op onderdeel DD (tweede onderdeel). De in het derde onderdeel opgenomen aanpassing is inhoudelijk gelijkkluidend aan die in onderdeel CC. Verwezen wordt naar de toelichting aldaar.

Nota van Toelichting Stb. 2007, nr. 329

Algemeen

§1. Inleiding

Dit besluit strekt tot wijziging van de regels die gelden voor openbare biedingen. Deze regels waren voorheen opgenomen in de artikelen 9a tot en met 9v van het Besluit toezicht effectenverkeer 1995 (hierna: Bte 1995). Wijziging van de biedingsregels was echter nodig, enerzijds omdat deze modernisering behoeven en anderzijds vanwege de verplichting tot implementatie van richtlijn nr. 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 21 april 2004 betreffende het openbaar overnamebod (PbEU L 142; hierna: de overnamerichtlijn of de richtlijn). Op deze wijzigingen zal in de volgende paragrafen nader worden ingegaan.

De grondslag van dit besluit, het Besluit openbare biedingen, is gelegen in de Wet op het financieel toezicht (hierna: de wet).⁴⁵ In de wet zijn, na inwerkingtreding van het de Wet ter implementatie van de overnamerichtlijn,⁴⁶ nieuwe bepalingen opgenomen die specifiek gelden voor overnamebiedingen. Dit besluit bevat nadere regels ter uitvoering van die bepalingen. Het Bte 1995, waarin de regels voor openbare biedingen waren opgenomen, is vervallen bij gelegenheid van inwerkingtreding van dit besluit. Tevens is de Tijdelijke vrijstellingsregeling overnamebiedingen vervallen en is de Beleidsregel Biedingsbericht (hierna: beleidsregel biedingsbericht) door de Autoriteit Financiële Markten (hierna: AFM) ingetrokken.⁴⁷

Met de inwerkingtreding van de nieuwe biedingsregels in de wet en in dit besluit en de wijzigingen van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek (BW) welke hebben plaatsgevonden bij de Wet ter implementatie van de overnamerichtlijn, zal ook Bijlage X van het Algemeen Reglement Euronext Amsterdam Stock Market, Euronext Rule Book, Book II kunnen komen te vervallen. In Bijlage X zijn thans nog voorschriften opgenomen met betrekking tot beschermingsmaatregelen van «issuers» waarvan aandelen tot de notering toegelaten. Omdat na genoemde wetswijzigingen het niet meer passend wordt geacht dat dergelijke voorschriften door de houder van een markt in financiële instrumenten worden voorgeschreven en vanwege de nauwe samenhang die bestaat tussen deze voorschriften en de in de Wet en in Boek 2 BW opgenomen (nieuwe) bepalingen, wordt het niet langer noodzakelijk geacht dat Euronext Amsterdam Bijlage X handhaaft.

Gedurende de voorbereiding van dit besluit hebben zich uiteenlopende openbare biedingen voorgedaan die reden hebben gegeven om onderdelen van bepalingen die waren opgenomen in het Bte 1995 kritisch te bezien en, in sommige gevallen, te heroverwegen. Dit heeft er uiteindelijk toe geleid dat de voorschriften in dit besluit voorzien in een verbeterd en transparanter biedingsproces. Naast nieuwe voorschriften die leiden tot

⁴⁵ Wet van 28 september 2006, Stb. 475.

⁴⁶ Wet van 24 mei 2007 tot uitvoering van richtlijn nr. 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 21 april 2004 betreffende het openbaar overnamebod (Stb. 202).

⁴⁷ Beleidsregel van 4 september 2001 van de Stichting Toezicht Effectenverkeer inzake het biedingsbericht als bedoeld in artikel 6a lid 2 Wet toezicht effectenverkeer 1995 (Stcrt. 170).

een verduidelijking van de aanvang – de aankondiging – van het biedingsproces, zowel bij «vriendschappelijke» als bij «vijandige» biedingen, kan daarbij worden gedacht aan het synchroniseren van termijnen bij concurrerende biedingen en het vergroten van de transparantie in het biedingsbericht omtrent met het openbaar bod verband houdende vergoedingen die aan bestuurders van de doelvennootschap worden toegekend. De verplichte goedkeuring van het biedingsbericht door de AFM leidt daarnaast tot een versterking van de rol van de AFM.

§2. Modernisering biedingsregels

In de memorie van toelichting bij het voorstel van Wet houdende opneming in de Wet toezicht effectenverkeer 1995 van bepalingen betreffende openbare biedingen op effecten (Wet openbare biedingen op effecten),⁴⁸ is aangekondigd dat in een later stadium zou worden bezien in hoeverre de biedingsregels inhoudelijk moeten worden gewijzigd.⁴⁹ Dit voornemen hield verband met de opzet van de Wet openbare biedingen op effecten; in deze wet werden, met het oog op een snelle realisatie, de materiële biedingsregels uit Hoofdstuk I van de SER-Fusiecode enkel technisch overgebracht naar het Bte 1995. De omzetting van de biedingsregels uit de SER-Fusiecode werd daarom ook wel aangeduid als de eerste fase. In dit besluit is uitvoering gegeven aan de zogenoemde tweede fase: een inhoudelijke wijziging en actualisering van de biedingsregels in het licht van de ontwikkelingen in de markt en in verband met de implementatie van de overnamerichtlijn.

Actualisering van de materiële biedingsregels heeft plaatsgevonden door enerzijds te bezien of en in hoeverre handhaving van de thans geldende regels noodzakelijk is in het licht van de huidige stand van zaken op de financiële markten. In dit kader zijn de inhoudelijke vereisten van het biedingsbericht onder andere aangevuld met elementen uit de beleidsregel biedingsbericht van de AFM en elementen die afkomstig zijn uit de door AFM ontwikkelde toezichtspraktijk. Ook is er voor gekozen de biedingsregels systematisch meer aan te laten sluiten bij een aantal verwante regelingen (zie ook hieronder in paragraaf 4).

Ten opzichte van het Bte 1995 is de volgorde waarin de artikelen in dit besluit zijn opgenomen gewijzigd. In dit besluit wordt ten eerste zoveel mogelijk aangesloten bij de (chronologische) volgorde van het biedingsproces. Daarnaast is een structuur gehanteerd waarin eerst de algemene regels zijn opgenomen die gelden voor alle vormen van openbare biedingen en vervolgens de bijzondere regels die slechts gelden voor één (of meer) vorm(en) van openbare biedingen. Beoogd is daarmee het besluit inzichtelijker te maken.

Ten slotte dient nog vermeld te worden dat met het oogmerk om meer duidelijkheid te scheppen is gekozen voor gebruik van het woord «werkdagen» in dit besluit. In verschillende oude regelingen komen zowel de begrippen «werkdag», «beursdag», als «handelsdag» voor. Van belang hierbij is dat de werkdagen voor de AFM worden bepaald door de Algemene Bank-CAO.

⁴⁸ Wet van 22 maart 2001 (Stb. 181).

⁴⁹ Kamerstuk 27 172, nr. 3, p. 5–6.

§3. Implementatie van de overnamerichtlijn

Naast modernisering van de materiële biedingsregels was aanpassing van de biedingsregels noodzakelijk in verband met voorschriften die uit de overnamerichtlijn voortvloeien. De overnamerichtlijn geeft minimumvereisten waaraan bij een openbaar bod betrokken partijen en het biedingsproces moeten voldoen. De materiële biedingsregels, zoals voorheen opgenomen in het Bte 1995, voldeden op een aantal punten al aan deze vereisten, en zijn door middel van dit besluit op onderdelen aangepast en aangevuld. Daarbij verdient, wellicht ten overvloede, aandacht dat artikel 5, zesde lid, van de overnamerichtlijn de mogelijkheid biedt om strengere regels te hanteren ter bescherming van minderheidsaandeelhouders. De volgende onderdelen van de overnamerichtlijn zijn in het besluit geïmplementeerd.

De overnamerichtlijn bepaalt in artikel 3, eerste lid, onder e, dat eenieder zijn bod pas mag aankondigen nadat hij ervoor heeft gezorgd dat hij een tegenprestatie in geld kan opbrengen, indien het bod in contanten luidt of alle redelijke maatregelen heeft getroffen om enige andere vorm van vergoeding te kunnen verstrekken (de zogenoemde «certain funds» regel). De biedingsregels kenden, met uitzondering van de Tijdelijke vrijstellingsregeling overnamebiedingen, een dergelijke regeling niet en om die reden is een bepaling van deze strekking opgenomen in artikel 7, vierde en vijfde lid. Bedacht dient daarbij te worden dat deze verplichting volgens de letterlijke tekst van de overnamerichtlijn dient te ontstaan op het moment van het «aankondigen van een bod». De termen «aankondigen», «openbaar maken» en «uitbrengen van een bod» worden in de richtlijn echter niet steeds consequent toegepast. Vergelijk ook hetgeen hierover is opgemerkt in de memorie van toelichting bij het wetsvoorstel ter implementatie van de overnamerichtlijn.⁵⁰ In de Wet ter implementatie van de overnamerichtlijn worden daarom consequent de begrippen «aankondigen van een bod» en «uitbrengen van een bod» gebruikt. Deze systematiek is ook in dit besluit toegepast, onder meer in de artikelen 5 en 10. Voor een verdere toelichting op de «certain funds» regel wordt verwezen naar paragraaf 6 en het artikelsgewijze deel, onder artikel 7, van deze nota van toelichting. Voorts introduceert de overnamerichtlijn in artikel 5 het verplicht bod. In welke situaties de verplichting om een bod uit te brengen ontstaat ten aanzien van naamloze vennootschappen die statutair in Nederland zijn gevestigd, is geregeld in artikel 5:70 van de wet. Daarnaast is in de wet geregeld dat ook voor het uitbrengen van een verplicht bod een biedingsbericht dient te worden opgesteld. Om die reden voorziet dit besluit ook in biedingsregels bij een verplicht bod. Op het verplicht bod zijn, naast de algemene biedingsregels uit hoofdstuk 2, in het bijzonder de in paragraaf 3.4 van dit besluit opgenomen regels van toepassing.

Een derde bepaling uit de overnamerichtlijn die tot aanpassing van de biedingsregels aanleiding heeft gegeven, is artikel 5, vierde en vijfde lid. Daarin wordt bepaald dat bij een verplicht bod een billijke prijs moet worden geboden en dat deze billijke prijs – in beginsel – zowel in geld als in effecten, of een combinatie daarvan, mag luiden. Hoewel de kern van deze regel is opgenomen in de artikelen 5:80a en 5:80b van de wet, zijn in dit besluit nadere regels opgenomen waarin deze bepaling verder is uitgewerkt.

⁵⁰ Kamerstuk 30 419, nr. 3, p. 7 e.v.

Het uit de overnamerichtlijn voortvloeiende vereiste dat een biedingsbericht goedgekeurd moet zijn, is opgenomen in artikel 5:74, eerste lid, van de wet. In dit besluit is de bevoegdheid van de AFM om het biedingsbericht goed te keuren uitgewerkt. Ook de in artikel 6, derde lid, onder c, e, f, i en l tot en met n, van de overnamerichtlijn opgenomen vereisten voor de inhoud van het biedingsbericht, zijn in dit besluit geïmplementeerd. Deze bepalingen hebben geleid tot aanpassing van de lijst met informatiebestanddelen die het biedingsbericht moet bevatten. In het artikelsgewijze deel van deze nota van toelichting is nader uiteengezet welke informatiebestanddelen moeten worden opgenomen in het biedingsbericht.

Ten slotte schrijft de overnamerichtlijn een minimum- en een maximumtermijn voor aanvaarding van het bod voor. De in artikel 9o van het Bte 1995 opgenomen minimumtermijn was niet in overeenstemming met de overnamerichtlijn. In dit besluit is de minimumtermijn aangepast. Bovendien werd in het Bte 1995 nog geen maximumtermijn voorgeschreven waarbinnen een uitgebracht bod diende te worden aanvaard. Ook hierin wordt door dit besluit voorzien. Verwezen wordt naar de artikelen 14 en 15 en de toelichting daarop.

§4. Verhouding tot bepalingen in de wet en aansluiting bij verwante regelingen

Naast modernisering van de biedingsregels en implementatie van uit de overnamerichtlijn voortvloeiende voorschriften is in dit besluit van de mogelijkheid gebruik gemaakt om de biedingsregels – waar mogelijk en wenselijk – nauwer te laten aansluiten bij verwante regelgeving. Het betreft onder meer de aansluiting van de voorschriften ter goedkeuring van het biedingsbericht bij die van de goedkeuring van het prospectus (opgenomen in artikel 5:6 en volgende van de wet) en een nauwere aansluiting bij de bepalingen in artikel 5:53 en volgende van de wet die zien op het voorkomen van marktmisbruik.

Ten eerste een aantal opmerkingen over de aansluiting bij de voorschriften betreffende goedkeuring en algemeenverkrijgbaarstelling van het prospectus. Vanwege het vergelijkbare karakter van het biedingsbericht en het prospectus – beide zijn immers bedoeld als informatiedocument voor (potentiële) aandeelhouders – worden de goedkeuring van het biedingsbericht en die van het prospectus op vergelijkbare wijze geregeld. Dit komt erop neer dat net als bij het prospectus (vergelijk artikel 5:9 van de wet), goedkeuring van het biedingsbericht wordt verleend wanneer alle vereiste informatie in het biedingsbericht is opgenomen (artikel 8 van dit besluit). De AFM toetst of deze informatie op volledige, duidelijke en consistente wijze is opgenomen in het biedingsbericht. Hiertoe is in het besluit opgenomen dat goedkeuring wordt verleend wanneer de in het biedingsbericht opgenomen gegevens niet met elkaar in strijd zijn, of in strijd zijn met andere bij de AFM aanwezige informatie (zie artikel 8, eerste lid, van dit besluit). De toets die de AFM hanteert bij de goedkeuring van het biedingsbericht is daarmee, zowel wat betreft de te hanteren criteria als wat betreft de omvang van de toets, vergelijkbaar met de goedkeuring van prospectussen. Verder is een aan artikel 5:10 van de wet verwante regeling opgenomen met betrekking tot het verkrijgen van een verklaring dat aan het biedingsbericht goedkeuring is verleend (artikel 9 van dit besluit). Daarnaast is voor het ruilbod bepaald dat in het biedingsbericht alle gegevens dienen te worden opgenomen die van belang zijn voor het

vormen van een verantwoord oordeel over de in ruil aangeboden effecten (Zie bijlage F). Deze bepaling is vergelijkbaar met artikel 5:13 van de wet, dat geldt voor het prospectus. Ten slotte is de wijze waarop het biedingsbericht algemeen verkrijgbaar moet worden gesteld geïnspireerd op artikel 5:21, derde en zesde lid, van de wet (artikel 10 van dit besluit).

Ten tweede is aangesloten bij de regeling met betrekking tot het voorkomen van marktmisbruik, welke is opgenomen in hoofdstuk 5.4 van de wet. Zoals in de memorie van toelichting bij het wetsvoorstel ter implementatie van de overnamerichtlijn⁵¹ is opgemerkt, geldt de algemene, in artikel 5:59 van de wet geregelde, verplichting om informatie die voorwetenschap oplevert onverwijld openbaar te maken, onverkort in het biedingsproces. Eveneens geldt dat openbaarmaking in beginsel, in afwijking van die verplichting, kan worden uitgesteld op grond van artikel 5:59, derde lid, van de wet en het daarop gebaseerde artikel 14 van het Besluit Marktmissbruik Wft. In die bepalingen is, kort gezegd, geregeld dat openbaarmaking van informatie kan worden uitgesteld indien dit uitstel een rechtmatig belang dient, van het uitstel geen misleiding van het publiek te duchten is en de betrouwbaarheid van de informatie kan worden gewaarborgd. In artikel 4, vierde lid, van dit besluit wordt op grondslag van artikel 5:59, vierde lid, van de wet bepaald dat bij een aantal mededelingen in het kader van het biedingsproces geen gebruik kan worden gemaakt van de uitstelmogelijkheid. Het gaat hier bijvoorbeeld om de mededeling waarin een openbaar bod wordt aangekondigd. Voor de aangeduide mededelingen bestaat geen uitstelmogelijkheid omdat in de omstandigheden waaronder de mededelingen dienen te zijn gedaan geen rechtmatig belang geacht wordt aanwezig te zijn. In de artikelsgewijze toelichting op de artikelen 4 en 5 van dit besluit wordt hieraan nader aandacht geschonken.

Uit de wettelijke bepalingen ter voorkoming van marktmisbruik volgt ook dat er geen plaats meer is voor het voorheen in de artikelen 9d tot en met 9f van het Bte 1995 opgenomen verbod op het rauwelijks bod. Deze bepalingen verboden het doen van een openbare mededeling over de biedprijs van een voorgenomen vijandig bod zolang geen kennisgeving was verstuurd aan de doelvennootschap om deze gedurende zeven dagen de gelegenheid te geven om te reageren. Het bedoelde verbod op het rauwelijks bod stond echter op gespannen voet met de, doorgaans op openbare biedingen toepasselijke, verplichting van artikel 5:59 van de wet om voorwetenschap (koersgevoelige informatie) onverwijld openbaar te maken. De informatie over het voorgenomen bod, die de onvriendelijke bidder op grond van het verbod op het rauwelijks bod niet openbaar mocht maken, zal doorgaans koersgevoelige informatie zijn in de zin van artikel 5:59 van de wet. In die situaties is juist onverwijld openbaarmaking vereist. Aangezien het gaat om een wettelijke bepaling kan hiervan slechts worden afgeweken binnen de mogelijkheden die in de wet worden gegeven. Het derde lid van artikel 5:59 van de wet biedt de hierboven genoemde mogelijkheid tot uitstel van het doen van de openbare mededeling. Daartoe moet zijn voldaan aan een drietal voorwaarden, waarbij het niet onvoorstelbaar is dat in het geval van een voorgenomen vijandig bod hieraan voldaan zou kunnen worden. Het laat zich indenken dat onder omstandigheden een rechtmatig belang voor uitstel aanwezig zou zijn omdat door

uitstel voorkomen wordt dat lopende onderhandelingen, die tot een vriendelijk bod zouden kunnen leiden, worden gefrustreerd, zie artikel 14 van het Besluit marktmissbruik Wft. Dan moeten er echter daadwerkelijk onderhandelingen plaatsvinden, en moet niet slechts de termijn van zeven dagen worden afgewacht. Echter, het verbod op het rauwelijks bod is een algemene regel, terwijl de mogelijkheid van uitstel ziet op concrete, in beginsel uitzonderlijke situaties. Hierdoor biedt de uitstelmogelijkheid geen rechtvaardiging voor het handhaven van een (algemeen) verbod op het rauwelijks bod.

Het vervallen van het verbod op het rauwelijks bod zal overigens in de praktijk van beperkte betekenis zijn. De gangbare praktijk was inmiddels namelijk dat, voordat het vijandig bod zeven dagen na de verzending van de kennisgeving werd aangekondigd, een indicatie van de biedprijs of ruilverhouding werd genoemd. De geoorlooftheid hiervan is gebaseerd op jurisprudentie van het College van Beroep voor het bedrijfsleven. Nu de mogelijkheid tot het geven van een indicatie van de prijs al bestond, zal het vervallen van het verbod op het rauwelijks bod feitelijk niet tot een grote verandering leiden. In dit kader dient te worden opgemerkt dat het vervallen van het rauwelijks bod geen wijziging aanbrengt in de verplichtingen met betrekking tot de medezeggenschap van werknemers die voortvloeien uit de artikelen 4 en 5 van het SER-besluit Fusiegedragsregels 2000.

Uit de wettelijke bepalingen ter voorkoming van marktmisbruik volgt ten slotte ook dat er geen plaats meer is voor de voorheen in artikel 9v van het Bte 1995 opgenomen verplichting voor de bidder en de doelvennootschap om de door middel van een openbare mededeling door hen te publiceren stukken en mededelingen tijdig voor de openbare mededeling aan de AFM toe te zenden. In plaats daarvan geldt thans het algemene kader voor het toezicht op de naleving van tijdige openbaarmaking van koersgevoelige informatie, waarbij door de AFM repressief toezicht wordt gehouden. Een uitzondering hierop wordt gevormd door de verplichting om het biedingsbericht algemeen verkrijgbaar te stellen. Als gevolg van de verplichte goedkeuring van het biedingsbericht door de AFM dient deze informatie wél voorafgaand aan de openbaarmaking aan de AFM te worden verstrekt (en het biedingsbericht te worden goedgekeurd).

§5. Administratieve lasten

In dit besluit worden enige bepalingen uit de overnamerichtlijn uitgevoerd, die leiden tot nieuwe administratieve lasten. Daar staat tegenover dat met de eveneens in dit besluit vervatte herziening en modernisering van de oorspronkelijke biedingsregels van het Bte 1995 een aantal onnodig geworden verplichtingen worden geschrapt, wat leidt tot een vermindering van administratieve lasten. Er is een berekening gemaakt van de administratieve lasten. De netto toename van administratieve lasten voor het bedrijfsleven is beperkt (onder de grens van € 10.000,- voor advisering door ACTAL) en de netto toename van administratieve lasten voor burgers is nihil.

§6. Bespreking commentaar op het voorstel

Een voorontwerp van het besluit is in januari 2006 ter consultatie openbaar gemaakt. Op het voorontwerp is schriftelijk gereageerd door de NVB, VNO-NCW, VEB, Eumedion, Euronext en een aantal advocatenkantoren en wetenschappers. De AFM heeft advies gegeven over het ontwerp. Het voornaamste punt

⁵¹ Kamerstuk 30 419, nr. 3, in het bijzonder p. 7-8.

van commentaar betrof de mogelijkheid tot het indienen van een aanvraag tot wijziging van de zogeheten billijke prijs. Hierover werd opgemerkt dat de bevoegdheid tot wijziging niet zou moeten toekomen aan de AFM, maar aan de Ondernemingskamer van het Gerechtshof te Amsterdam (hierna: de Ondernemingskamer). De Ondernemingskamer heeft namelijk al ervaring opgedaan met het bepalen van de prijs voor effecten in uitkoopprocedures. Daarnaast wordt in de wet de handhaving van de bepalingen omtrent het verplicht bod ook opgedragen aan de Ondernemingskamer. Er was in het voorontwerp voor gekozen om deze bevoegdheid aan de AFM toe te delen, omdat de prijs onderdeel uitmaakt van het biedingsbericht en AFM ook de bevoegdheid heeft om het biedingsbericht goed te keuren. Mede naar aanleiding van de commentaren is de bevoegdheid om te beslissen op een verzoek om afwijking van de billijke prijs bij een verplicht bod aan de Ondernemingskamer toegekend. Dit is, zoals gebruikelijk bij het toekennen van bevoegdheden aan een rechter, inmiddels bij wet geregeld (in artikel 5:80b van de wet). In dit besluit worden wel (in de artikelen 15, zesde lid, en 25, derde tot en met vijfde lid) regels gesteld met betrekking tot het verloop van het biedingsproces ingeval een procedure tot wijziging van de billijke prijs bij de Ondernemingskamer aanhangig is gemaakt. Ook wordt (in de artikelen 25 en 26) bepaald dat in een tweetal specifieke omstandigheden de billijke prijs op andere wijze dient te worden berekend.

Verder was er kritiek op het percentage dat werd gehanteerd in het voorontwerp, dat regelt wanneer een aanvraag tot wijziging van de billijke prijs kan worden gedaan en op de wijze waarop de alternatieve billijke prijs wordt berekend. De in de consultatie gemaakte opmerkingen zijn in aanmerking genomen bij de formulering van artikel 5:80b van de wet.

Een volgend punt waarop veel reacties zijn gekomen betreft de «certain funds» bepaling van artikel 7. De meeste reacties zagen op het moment waarop de mededeling dat certain funds aanwezig zijn moet worden gedaan. Dit moment, ten tijde van het indienen van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht, werd door sommigen als te laat en door anderen juist als te vroeg in het biedingsproces bestempeld. Beide standpunten werden onderbouwd door te verwijzen naar de overnamerichtlijn.

Hierover kan het volgende worden opgemerkt. Zoals hierboven, in paragraaf 3, al is opgemerkt worden de termen «aankondigen», «openbaar maken» en «uitbrengen van een bod» in de richtlijn niet consequent toegepast. Bij de implementatie van de overnamerichtlijn in de wet en in dit besluit is daarom gekozen voor gebruik van twee begrippen: het «aankondigen van een bod» en het «uitbrengen van een bod». Gezien de door de overnamerichtlijn gehanteerde systematiek van aankondigen en uitbrengen, brengt een redelijke uitleg van de richtlijn met zich dat «certain funds» zijn vereist uiterlijk op het moment van het uitbrengen van het bod. De letterlijke tekst van de overnamerichtlijn is weliswaar dat «certain funds» aanwezig moeten zijn op het moment van aankondigen van een bod, maar aangenomen kan worden dat de in de overnamerichtlijn bedoelde aankondiging, niet als zodanig in de Nederlandse voorkomt. Deze aankondiging betreft de mededeling dat een openbaar bod zal worden uitgebracht. Het (uitbrengen van het) bod volgt dan kort daarna. In de systematiek van dit besluit is de in de overnamerichtlijn bedoelde aankondiging van het bod gelijk te stellen met de mededeling dat een bod wordt uitge-

bracht en dat het biedingsbericht op een bepaalde plaats verkrijgbaar is (zie artikel 10, derde lid van het besluit). Het bod wordt (tegelijktijd) uitgebracht door middel van het algemeen verkrijgbaar stellen van het biedingsbericht.

In dit besluit worden de «certain funds» echter op een wat eerder tijdstip vereist, namelijk bij het indienen van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht. Dit leidt tot een toename van de (rechts)zekerheid voor (potentiële) aandeelhouders, zonder dat dit voor bieders overmatige extra eisen meebrengt. Op het moment dat het biedingsbericht ter goedkeuring wordt ingediend zal eenieder de wijze waarop zijn financiering van het bod plaats zal vinden doorgaans immers rond hebben, omdat in het biedingsbericht een passage over de financiering van het bod moet zijn opgenomen. Bovendien zijn er op grond van de artikelen 5:77 en 5:78 van de wet in beginsel slechts hooguit vijftien werkdagen gelegen tussen het moment waarop deieder zijn aanvraag tot goedkeuring indient en het moment waarop deieder zijn goedgekeurde biedingsbericht algemeen verkrijgbaar dient te stellen.

In het commentaar op de bepaling over «certain funds» kwam voorts de vraag aan de orde wanneer voldaan is aan het vereiste dat bij een bod dat wordt gefinancierd door (de opbrengst van) door deieder nog uit te geven aandelen of bij een ruilbod alle redelijke maatregelen zijn genomen. Naar aanleiding hiervan is de tekst en toelichting van artikel 7 aangepast. In de toelichting is nu verduidelijkt dat deieder, indien hij het bod op deze wijze wil financieren of een ruilbod doet, aan zijn zorgplicht heeft voldaan wanneer hij ter realisatie van die uitgifte van aandelen al een algemene vergadering van aandeelhouders heeft uitgeschreven. Uit het vijfde lid vloeit voort dat het daarbij niet noodzakelijk is dat de algemene vergadering het besluit tot uitgifte van de aandelen reeds heeft genomen. Wel dient bepaalde aanvullende informatie te worden verstrekt. Een derde punt dat in de consultatie naar voren kwam zag op de mogelijkheid van uitstel van openbare mededelingen. Verplichte openbare mededelingen over koersgevoelige informatie kunnen op grond van artikel 5:59, derde lid, van de wet worden uitgesteld wanneer is voldaan aan een drietal voorwaarden. In artikel 4 van dit besluit wordt een uitzondering gemaakt op die uitstelmogelijkheid voor een aantal voor het biedingsproces zeer essentiële mededelingen. De reacties betroffen vragen omtrent de grondslag voor een dergelijke bepaling en de vraag of niet meer in het biedingsproces vereiste openbare mededelingen van uitstel zouden moeten worden uitgezonderd. Met betrekking tot de grondslag van de regeling van artikel 4 zijn de tekst en de toelichting van dit besluit aangepast.

Voorts waren er reacties op het verbod op het rauwelijks bod. Enkele reacties betroffen de vraag of een dergelijk verbod tegenwoordig nog wel op zijn plaats is. Hiertoe wordt aangevoerd dat in de overige lidstaten van de Europese Unie een dergelijk verbod niet bestaat. Ook wordt opgemerkt dat strijdigheid kan bestaan met de verplichting van artikel 5:59 van de wet om koersgevoelige informatie onverwijld openbaar te maken. Als laatste werd opgemerkt dat ondanks het verbod tot het noemen van de prijs, volgens de jurisprudentie van het College van Beroep voor het bedrijfsleven wel de mogelijkheid bestaat om een indicatie van de biedprijs te geven. Al deze opmerkingen hebben aanleiding gegeven om het verbod op het rauwelijks bod niet in het besluit op te nemen. Voor een verdere toelichting op het vervallen van het verbod op het rauwelijks bod verwijs ik naar de laatste alinea van paragraaf 4

van het algemeen deel van deze toelichting.

Ook op de aanmeldingstermijnen, opgenomen in artikel 14, is gereageerd. Naar aanleiding van deze reacties zijn de aanmeldingstermijn voor vriendelijke en onvriendelijke biedingen gelijk getrokken. De aanmeldingstermijn bedraagt nu minimaal vier weken bij een volledig bod. Hierdoor wordt ook deels tegemoet gekomen aan het ontvangen commentaar dat een minimale aanmeldingstermijn van 20 dagen te kort zou zijn.

Ten slotte werd nog opgemerkt dat in het voorontwerp van het besluit geen uitvoering was gegeven aan artikel 13, onder c, van de richtlijn, op grond waarvan een regeling is vereist omtrent het verloop van een bod wanneer sprake is van concurrerende biedingen. Dit is hersteld in artikel 15, derde lid, van het besluit, waarin de eerste bieder de gelegenheid wordt gegeven zijn aanmeldingstermijn te verlengen tot het einde van de aanmeldingstermijn van het concurrerende bod.

Nota van toelichting Stb. 2012, nr.196

Algemeen

1. Inleiding

Op 28 oktober 2007 traden de gemoderniseerde voorschriften omtrent openbare overnamebiedingen in werking.⁵² Deze zijn sindsdien opgenomen in hoofdstuk 5.5 van de Wet op het financieel toezicht («Wft»), en in de daarop gebaseerde regelgeving zoals het Besluit openbare biedingen Wft («Bob»), het Vrijstellingsbesluit overnamebiedingen Wft («Vrijstellingsbesluit») en de Vrijstellingsregeling Wft. De bepalingen in deze regelingen vinden gedeeltelijk hun oorsprong in de Wet openbare biedingen op effecten en daarop gebaseerde regelgeving uit 2001. De bepalingen zijn daarnaast gedeeltelijk gebaseerd op de Europese Richtlijn betreffende het openbaar overnamebod («Overnamerichtlijn»⁵³).

Kort voorafgaand aan, en kort na, de inwerkingtreding van de gemoderniseerde voorschriften in 2007, deden zich op de Nederlandse markt enkele geruchtmakende overnamebiedingen voor. Deze hebben ertoe geleid dat de vraag opgekomen is of Nederland gebaat zou zijn bij de introductie van een zogenoemde «marktmeester» in het biedingsproces. Over deze vraag is een aantal belanghebbenden geconsulteerd. Op 2 september 2009 heeft de minister van Financiën de Tweede Kamer over de uitkomsten van deze consultatie geïnformeerd.⁵⁴ Deze brief (de «marktmeesterbrief») bevatte als belangrijkste uitkomst van de consultatie dat het introduceren van een marktmeester in Nederland niet noodzakelijk is en niet als de meest geëigende manier wordt gezien om de ordentelijkheid van het biedingsproces te verbeteren. Een zekere aanpassing van de biedingsregels werd daarentegen wel wenselijk geacht. In de marktmeesterbrief werden als concrete voorbeelden enkele maatregelen genoemd die onder meer zien op (i) stroomlijning van het biedingsproces, (ii) verhoging van de transparantie voorafgaand aan en tijdens het biedingsproces, en (iii) specificering van regels voor het verplicht bod.⁵⁵

Het onderhavige besluit bevat – tezamen met een separaat besluit tot wijziging van het Vrijstellingsbesluit⁵⁶ – een aantal van deze aangekondigde maatregelen. De maatregelen die in dit besluit zijn verwerkt, zien alle op aanpassing van biedingsregels die op het niveau van een algemene maatregel van bestuur zijn neergelegd. Het betreft aanpassingen in het Bob en enkele technische wijzigingen in andere besluiten.⁵⁷ Voor een nadere toelichting over wat deze aanpassingen behelzen, wordt verwezen naar onder meer paragraaf 2 («enkele beleidsmatige aanpassingen»). Zoals in de marktmeesterbrief is aangekondigd, blijft bij deze aanpassing de structuur van het biedingsproces – met enerzijds een rol voor de Autoriteit Financiële

Markten («AFM») en anderzijds een rol voor de Ondernemingskamer van het Gerechtshof Amsterdam («OK») – onaangetast. Naast de wijzigingen die zijn opgenomen in dit besluit (en het besluit tot wijziging van het Vrijstellingsbesluit), zijn een aantal wijzigingen van technische aard voorgesteld van de Wft. Deze wijzigingen zijn geïncorporeerd in de Wijzigingswet Financiële Markten 2012⁵⁸.

Enkele maatregelen die in de marktmeesterbrief zijn voorgesteld, zijn onderwerp van een separaat wetgevingstraject. Een belangrijk voorbeeld daarvan betreft het thans bij de Tweede Kamer ahangende wetsvoorstel dat de geldende regels voor het melden van stemmen, kapitaal, zeggenschap en kapitaalbelang in uitgevende instellingen in de Wft uitbreidt met een meldingsplicht voor bepaalde «cash settled instrumenten»⁵⁹. Wel is als gevolg hiervan in onderhavig besluit enige verduidelijking aangebracht ten aanzien van de transparantieverplichtingen in het Bob.

Naast de bovengenoemde voorgenomen aanpassingen van de Wft zijn door diverse betrokkenen een aantal andere aandachtspunten naar voren gebracht die van belang zijn voor het verloop en de uitkomst van openbare overnamebiedingen. Dit betreft onder meer de wijze waarop na het uitbrengen van een openbaar bod «uitstoting» van, en verkoop door, minderheidsaandeelhouders in Nederlandse doelvennootschappen plaatsvindt en de positie van minderheidsaandeelhouders in algemene zin, zoals neergelegd in het Burgerlijk Wetboek. Dit zal separaat worden bezien in overleg met de Minister van Veiligheid en Justitie.

2. Enkele beleidsmatige aanpassingen

Invoering van de «put up or shut up»-regeling

[Deze passage is verplaatst naar de toelichting op art. 2a (red).]

Verduidelijking van de onderlinge verhouding tussen openbaar maken van «voorwetenschap» en het Bob

[Deze passage is verplaatst naar de toelichting op art. 4 (red).]

Schrappen van het vereiste dat een bod slechts eenmaal mag worden verhoogd en invoering van de verplichting tot het opstellen van een aanvullend document

[Deze passage is verplaatst naar de toelichting op art. 15 (red).]

3. Reacties van marktpartijen en andere betrokkenen

Een ambtelijk voorontwerp van dit besluit is op 11 juni 2010 gedurende 6 weken ter openbare consultatie voorgelegd. Ook is, voorafgaand aan het opstellen van dit besluit met de AFM en met betrokken marktpartijen overleg gevoerd over mogelijke aanpassingen. Op het voorontwerp is schriftelijk gereageerd door VNO-NCW, Eumedion, de Gecombineerde Commissie Venootschapsrecht van de Nederlandse Orde van Advocaten en de Koninklijke Notariële Beroepsorganisatie, en een aantal advocatenkantoren en wetenschappers. Naar aanleiding van hun opmerkingen zijn wijzigingen doorgevoerd. Meer specifiek hadden de consultatiereacties betrekking op het volgende.

⁵² Stb. 2007, 390, resp. 391.

⁵³ Richtlijn 2004/25/EG van het Europees Parlement en de Raad van 21 april 2004 betreffende het openbaar overnamebod (PbEU L 142).

⁵⁴ Kamerstuk 31.083, nr. 33.

⁵⁵ Vgl. Kamerstuk 31.083, nr. 33, p. 4.

⁵⁶ Op een wijziging van het Bob is de nahangprocedure van toepassing; op een wijziging van het Vrijstellingsbesluit is de voorhangprocedure van toepassing.

⁵⁷ Waaronder wijzigingen in het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector (Stb. 2009, 329) en in het Besluit artikel 10 Overnamerichtlijn (Stb. 2006, 191).

⁵⁸ Kamerstuk 32.781, nrs. 1–3.

⁵⁹ Kamerstuk 32.783, nr. 1.

Artikel 2a (zoals geconsulteerd)

In het geconsulteerde artikel 2a van het Bob was een verplichting opgenomen voor degene die overwegende zeggenschap verkrijgt (of verliest) om hierover onverwijld een openbare mededeling te doen. Mede naar aanleiding van de consultatiereacties wordt het thans meer aangewezen geacht om deze verplichting tot het doen van een dergelijke openbare mededeling op het niveau van de wet te regelen (en niet in het Bob c.q. op het niveau van een algemene maatregel van bestuur). De Wft zal op dit punt worden aangepast in het voorgenomen wetsvoorstel Wijzigingswet Financiële Markten 2013. Gelet hierop is artikel 2a niet in het definitieve besluit opgenomen. Volledigheidshalve wordt hierbij het volgende opgemerkt. In voornoemd wetsvoorstel zal ook, zoals door een respondent is verzocht, via een aanpassing van artikel 5:70 van de Wft worden verduidelijkt dat degene die overwegende zeggenschap verkrijgt meteen kan aankondigen dat hij een verplicht bod zal uitbrengen (en hiertoe niet eerst de afloop van de gratieperiode hoeft af te wachten).

Artikel 2b (zoals geconsulteerd, thans artikel 2a)

Een aantal respondenten heeft gevraagd om de «put up or shut up»-regeling van artikel 2a aan te passen zodat – naast de potentiële bieder – ook personen met wie de potentiële bieder in onderleg overleg handelt, zijn gehouden zich gedurende de termijn van 6 of 9 maanden te onthouden van het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. Achterliggende ratio is om mogelijk misbruik danwel makkelijke omzeiling van het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod te voorkomen. Dit wordt onderschreven. Artikel 2a is hiertoe aangepast.

De «put-up or shut-up»-regeling van artikel 2a houdt – kort gezegd – in dat de AFM een (buitenlandse) (rechts)persoon of vennootschap die informatie openbaar maakt, inhoudende dat de potentiële doelvennootschap onderwerp kan worden van een openbaar overnamebod, een aantal verplichtingen kan opleggen. Enkele respondenten hebben verzocht om te verduidelijken dat de persoon of vennootschap die de informatie openbaar heeft gemaakt ook degene moet zijn die overweegt om een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen. In de toelichting is, waar nodig, verduidelijkt dat met deze persoon of vennootschap wordt bedoeld op de potentiële bieder en dat het moet gaan om informatie die door zijn toedoen openbaar is geworden.

De AFM heeft bij het opleggen van de «put up or shut up»-regeling een zekere beleidsvrijheid. Enkele respondenten hebben verzocht om inzichtelijk te maken welke belangenafweging de AFM in dit verband hanteert. De maatstaf op basis waarvan de AFM dient te beoordelen of het verzoek toewijsbaar is, is of de potentiële doelvennootschap nadelige gevolgen ondervindt van het uitblijven van duidelijkheid omtrent het al dan niet aangekondigd of uitgebracht worden van dat bod. Het ligt in de rede dat de AFM hierbij kijkt naar het belang van de doelvennootschap. Dit betekent niet dat dit er – zonder verzoek van de potentiële doelvennootschap daartoe – automatisch toe kan leiden dat voor alle potentiële bidders eenzelfde tijdschema wordt opgelegd. De «put up or shut up»-verplichting kan immers uitsluitend op verzoek van de potentiële doelvennootschap worden opgelegd ten aanzien van de potentiële bieder op wie dit verzoek zich richt (en degenen met wie deze in onderling overleg handelt). Voor wat betreft de vraag wie als belangheb-

benden kunnen worden aangemerkt om in beroep te kunnen gaan tegen het (niet) opleggen van de «put up or shut up»-verplichting wordt verwezen naar de Nota naar aanleiding van het verslag bij de Wijzigingswet Financiële Markten 2012⁶⁰ en de toelichting bij artikel 2a van dit besluit.

Een andere respondent heeft aanbevolen om te voorzien in de situatie van potentieel concurrerende biedingen door te bepalen dat de AFM de «put up or shut up»-verplichting ook kan opleggen ten aanzien van andere potentiële bidders dan de bieder waarop het verzoek van de doelvennootschap zich richt danwel het opleggen van de «put up or shut up»-verplichting afhankelijk te maken van het verschaffen van duidelijkheid door die andere potentiële bieder(s). Achtergrond van deze aanbeveling is om eventueel misbruik door de doelvennootschap (door onderscheid te maken tussen zogenoemde vijandige en vriendelijke potentiële bidders) te voorkomen.

Hiertoe is niet overgegaan. Het vertrekpunt voor het opleggen van de «put up or shut up»-verplichting is het verzoek van de potentiële doelvennootschap daartoe. De potentiële doelvennootschap is bij uitstek in de gelegenheid te bepalen of zij hinder ondervindt van het uitblijven van duidelijkheid over het al dan niet aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. Weliswaar zou de potentiële doelvennootschap hierbij in theorie een onderscheid kunnen maken tussen een zogenoemde vijandige potentiële bieder en een vriendelijke potentiële bieder, maar dit risico wordt niet groot geacht. De raad van bestuur en de raad van commissarissen van de betreffende doelvennootschap dienen zich naar het belang van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming te richten. Mede gelet hierop zal de doelvennootschap bij haar besluit om (al dan niet) een verzoek tot het opleggen van de «put up or shut up»-verplichting te doen alle bij de vennootschap betrokken belangen, waaronder die van aandeelhouders, meewegen. Daarbij geldt dat als een concurrerende bieder een bod aankondigt op de effecten van de doelvennootschap, het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod komt te vervallen.

Verder heeft een respondent geadviseerd om precies voor te schrijven welke informatie de openbare mededeling als bedoeld in artikel 2a, eerste lid, dient te bevatten. Hiervan is afgezien, met uitzondering van de explicitering in de toelichting dat de openbare mededeling als bedoeld in artikel 2a, eerste lid, onderdeel b, ook de relevante termijnen (aanvang en einde van de termijn van 6 weken, 6 maanden en 9 maanden) dient te bevatten. De openbare mededelingen van het eerste lid van artikel 2a strekken ertoe duidelijkheid te verschaffen of er al dan niet een openbaar bod wordt aangekondigd of uitgebracht. Hierin voorziet artikel 2a. Indien de openbare mededeling de aankondiging van een openbaar bod inhoudt, worden de termijnen van het biedingsproces – en alle waarborgen die daarmee samenhangen, waaronder de mogelijkheid tot het al dan niet stellen van voorwaarden – geactiveerd. Een nadere specificering ten aanzien van de openbare mededelingen in het kader van de «put up or shut up»-regeling van artikel 2a wordt derhalve niet nodig geacht.

Ingevolge artikel 2a kan de AFM worden verzocht om een termijn van 6 weken te stellen aan de potentiële bieder om een openbare mededeling te doen waarin een openbaar bod wordt aangekondigd of waarin wordt aangegeven dat geen voorne-

⁶⁰ Kamerstukken II 2010/11, 32 781, nr. 7.

men bestaat tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod. Enkele respondenten hebben gevraagd om hierin flexibiliteit te bouwen door de AFM de mogelijkheid te geven deze termijn van 6 weken te verkorten dan wel te verlengen. Hiertoe is niet overgegaan. Het verdient de voorkeur om in dit verband een gefixeerde termijn te hanteren waarvan de markt kan uitgaan. Daarnaast heeft de potentiële bidder vanaf de aankondiging van het bod 12 weken de gelegenheid om de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM in te dienen waaronder de mogelijkheid om gedurende die periode duidelijkheid te verkrijgen over de haalbaarheid van het bod.

Een aantal respondenten heeft verzocht om de uitzonderingen op het verbod om een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen als bedoeld in artikel 2a, tweede en vijfde lid, uit te breiden. Hiertoe bestaat geen aanleiding. De AFM kan ingeval van een wezenlijke verandering van omstandigheden hierin voorzien door een ontheffing van het verbod te verlenen. Dit is geëxpliciteerd in de toelichting.

Een groot aantal consultatiereacties had betrekking op de wijziging van artikel 5 lid 2. Aan het tweede lid van artikel 5 was een element toegevoegd waardoor het openbaar maken van concrete informatie omtrent de (beoogde) doelvennootschap (per definitie) als een aankondiging van een openbaar bod zou worden aangemerkt indien de (beoogde) doelvennootschap openbaar mededeelt dat zij niet met de bidder tot voorwaardelijke overeenstemming zal komen. Het merendeel van de respondenten onderschrijft het doel van de wijziging, te weten het vroegtijdig informeren van de markt zonder een automatische inwerkingtreding van de termijnen en procedures van het biedingsproces, maar had enkele aandachtspunten met betrekking tot de uitvoering. Zo merkten enkele respondenten op dat de potentiële doelvennootschap een openbare mededeling waarin ze verklaart dat ze met de bidder niet tot voorwaardelijke overeenstemming zal komen, niet zou kunnen doen. Een dergelijke mededeling richt zich immers op een toekomstige gebeurtenis terwijl niet valt uit te sluiten dat partijen alsnog (onder andere voorwaarden) overeenstemming zullen bereiken. De consultatiereacties op dit punt vormden aanleiding om artikel 5, tweede lid, van het Bob aan te passen door de toevoeging van een «tenzij-formulering». Dit leidt ertoe dat het openbaar maken van concrete informatie omtrent de (beoogde) doelvennootschap als een aankondiging van een openbaar bod wordt aangemerkt tenzij de (beoogde) doelvennootschap (onverwijld) openbaar mededeelt dat zij met de bidder overleg voert. Voor het opnemen van een nadere termijn ten aanzien van het te voeren overleg bestond geen aanleiding. Het wordt onwenselijk geacht als partijen – bij het (onbedoeld) vroegtijdig openbaar worden van concrete informatie op grond van de voorwetenschapsregels – teveel beperkt worden in hun overleg. Daarnaast zullen de (beoogde) doelvennootschap en de (beoogde) bidder over het algemeen belang hebben bij een voortvarend proces. Indien het overleg desalniettemin te lang mocht duren, kan de doelvennootschap de AFM alsnog verzoeken om de (potentiële) bidder een «put up or shut up»-verplichting op te leggen. Hierbij wordt opgemerkt dat de raad van bestuur en de raad van commissarissen zich in algemene zin naar het belang van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming dienen te richten. Het bestuur en de raad van commissarissen hebben de integrale verantwoordelijkheid voor de afweging van alle bij de vennootschap betrokken belangen, waaronder die van aandeelhouders, werknemers en leveranciers. Mede gelet op het

voormelde, ligt het in de rede dat de doelvennootschap bij haar besluit om voortvarend overleg te voeren en al dan niet een «put up or shut-up» verzoek bij de AFM in te dienen alle bij de vennootschap betrokken belangen, waaronder die van aandeelhouders, zal afwegen.

In het verlengde van voormelde consultatiereacties op de wijziging van artikel 5, tweede lid, hadden ook enkele consultatiereacties betrekking op het toepassingsbereik van artikel 2a in relatie tot artikel 5, tweede lid, van het Bob. De strekking van deze consultatiereacties was dat de «put up or shut up»-regeling van artikel 2a alleen betrekking zou moeten hebben op de situatie *voorafgaand* aan de aankondiging van een openbaar bod en artikel 5, tweede lid, op de aankondiging van een openbaar bod. Dit is ondervangen door de wijziging van artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, en artikel 5, tweede lid. In artikel 2a, eerste lid, onderdeel a, is opgenomen dat de AFM de potentiële bidder kan verplichten een openbaar bod aan te kondigen als bedoeld in artikel 5, eerste of tweede lid (dan wel te laten weten dat hij geen openbaar bod zal aankondigen of uitbrengen). Hieruit volgt dat de AFM, indien een openbaar bod reeds is aangekondigd in de zin van artikel 5, de «put up or shut up»-regeling niet zal opleggen (ook al zou de doelvennootschap daarom verzoeken). Het bod is immers al aangekondigd als bedoeld in artikel 5, eerste of tweede lid, van het Bob en de termijnen van het biedingsproces zijn daarmee reeds geactiveerd. Verder is, zoals hiervoor uiteen is gezet, artikel 5, tweede lid, aangepast in die zin dat het openbaar maken van concrete informatie omtrent de (beoogde) doelvennootschap als een aankondiging van een openbaar bod wordt aangemerkt *tenzij de (beoogde) doelvennootschap openbaar mededeelt dat zij met de bidder overleg voert*. Door de toevoeging van deze uitzondering is het mogelijk dat het openbaar maken van concrete informatie niet (per definitie) zal leiden tot een aankondiging van een openbaar bod in de zin van artikel 5, tweede lid. Voor die gevallen moet niet uitgesloten worden dat de doelvennootschap de AFM kan verzoeken om de «put up or shut up»-verplichting aan de (potentiële) bidder op te leggen, bijvoorbeeld als de doelvennootschap bij (te) langdurige onderhandelingen nadelige gevolgen ondervindt van het uitblijven van duidelijkheid. Uiteraard zal de potentiële doelvennootschap bij haar besluit om al dan niet een «put up or shut-up»-verzoek bij de AFM in te dienen alle bij de vennootschap betrokken belangen, waaronder die van aandeelhouders, dienen af te wegen. Een drietal respondenten heeft verzocht om te bepalen dat het degene voor wie het verbod geldt om gedurende een bepaalde periode een openbaar bod aan te kondigen of uit te brengen, niet is toegestaan gedurende voormeld verbod overwegende zeggenschap te verkrijgen. De ratio hiervoor is dat de (doelstelling van de) «put up or shut up»-regeling anders (makkelijk) omzeild zou kunnen worden. Er blijft dan immers onzekerheid bestaan of er al dan niet een openbaar bod zal worden aangekondigd of uitgebracht. Hoewel er voor een bidder nadelen verbonden zijn aan de verplicht bod-regeling, valt een dergelijk (machts)misbruik niet uit te sluiten. Mede gelet hierop, en het gegeven dat in het Verenigd Koninkrijk een vergelijkbare bepaling geldt, is een achtste lid aan artikel 2a van het Bob toegevoegd. Hierin is bepaald dat het de betreffende persoon of vennootschap (en degene met wie deze in onderling overleg handelt) niet is toegestaan zich tijdens het verbod (actief) in de positie te brengen dat deze gehouden is een verplicht bod uit te brengen. Indien de betreffende persoon of vennootschap over-

wegende zeggenschap verkrijgt zonder zelf te handelen, geldt de biedplicht – ondanks toepasselijkheid van het verbod – onverkort (tenzij van de gratieperiode gebruik wordt gemaakt om het belang af te bouwen tot onder de bieddrempel of de OK oordeelt dat de persoon of vennootschap wordt ontheven van de biedplicht). Er bestaat immers geen aanleiding deze «passieve» verkrijging van overwegende zeggenschap, waarbij geen sprake is van bewuste omzetting van de «put up or shut up»-regel, tegen te gaan.

Artikel 3

Enkele respondenten hebben bij artikel 3 aandacht gevraagd voor de werking van het derde en het vierde lid in samenhang met artikel 2a, vijfde lid, van het Bob. In het voorgestelde derde lid van artikel 3 is bepaald dat niet gelijktijdig door eenzelfde bidder meer dan één openbaar bod op effecten van dezelfde categorie of klasse van de doelvennootschap kan worden aangekondigd. In het oorspronkelijk opgenomen vierde lid van artikel 3 was opgenomen dat het niet naleven van het derde lid tot gevolg heeft dat het verbod van artikel 2a, vijfde lid, tot het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod van overeenkomstige toepassing is. Respondenten merkten terecht op dat een dergelijk verbod niet nodig is. Op grond van het derde lid van artikel 3 is reeds duidelijk dat als de bidder een openbaar bod heeft aangekondigd het hem niet is toegestaan een tweede bod aan te kondigen. Mocht de bidder hiertoe desondanks overgaan, zal een dergelijke (tweede) aankondiging nooit tot een uitgebracht bod kunnen leiden omdat de AFM geen goedkeuring zal verlenen aan het biedingsbericht. Naar aanleiding hiervan is het oorspronkelijk opgenomen vierde lid van artikel 3 niet in het definitieve besluit opgenomen.

Artikel 4

Enkele consultatiereacties hadden betrekking op de formulering van het – bestaande – artikel 4, derde lid, van het Bob. Deze consultatiereacties hebben geen aanleiding gegeven voor een nadere aanpassing van dit derde lid. Naar aanleiding hiervan wordt wel opgemerkt dat het uiteraard niet de bedoeling is dat een (in het buitenland genoteerde) bidder koersgevoelige informatie die rechtstreeks op hemzelf van toepassing is maar die geen enkel verband houdt met het voorgenomen, aangekondigde of uitgebrachte openbaar bod, ook in Nederland openbaar moet maken.

Artikel 5 (en artikel 13)

Enkele respondenten hebben verzocht om van de gelegenheid gebruik te maken om een einde te maken aan de uitzondering op de meldingsplicht voor beurstransacties (in regelmatig verkeer).

Dit wordt onderschreven. Het is van belang dat vanaf de aankondiging van een openbaar bod transparantie wordt betracht omtrent de zeggenschapsverhoudingen van bidder en doelvennootschap. Hiertoe zijn de artikelen 5, vierde lid, en 13, eerste lid, van het Bob aangepast.

Artikel 5b

In artikel 5b van het Bob is een regeling opgenomen voor de situatie dat een eenmaal uitgebracht vrijwillig openbaar bod gedurende het biedingsproces transformeert tot een verplicht bod. Een groot aantal respondenten heeft hierbij opgemerkt dat voor het moment van het van rechtswege vervallen van het

reeds vrijwillig uitgebrachte openbaar bod niet moet worden aangeknoopt bij het moment waarop de bidder overwegende zeggenschap verkrijgt. De biedplicht is dan immers nog niet onherroepelijk geworden.

Dit wordt onderschreven. Zo is de bidder tijdens de gratieperiode van 30 dagen (met een mogelijkheid van verlenging tot 90 dagen) nog in de gelegenheid om zijn belang af te bouwen tot onder de bieddrempel. Het is onwenselijk dat de biedplicht als gevolg van een dergelijke afbouw gedurende de gratieperiode zou komen te vervallen en het reeds vrijwillig uitgebrachte openbaar bod desondanks van rechtswege zou komen te vervallen. Artikel 5b, eerste lid, van het Bob is hiertoe aangepast.

Artikel 7

Een respondent heeft opgemerkt dat de toevoeging aan het derde lid van artikel 7 van het Bob niet nodig is omdat een overschrijding van de in het derde lid genoemde termijn doorgaans als koersgevoelige informatie zal kwalificeren op grond waarvan de bidder gehouden is een openbare mededeling te doen.

Een overschrijding van de in het derde lid genoemde termijn zal (mogelijk) niet in alle gevallen kwalificeren als koersgevoelige informatie. De voorgestelde toevoeging wordt daarom wenselijk geacht. Niettemin laat de opname van de verplichting tot het doen van een mededeling als bedoeld in artikel 7, derde lid, van het Bob onverlet dat zich omstandigheden kunnen voordoen waarin reeds terzake van hetzelfde feit eveneens dient te worden voldaan aan artikel 4, derde lid, van het Bob of artikel 5:25i, tweede lid, van de Wft. In artikel 7, derde lid, van het Bob is verduidelijkt dat aan deze verplichting is voldaan, indien terzake van hetzelfde feit een mededeling is gedaan op grond van artikel 4, derde lid, van het Bob of informatie algemeen verkrijgbaar is gesteld op grond van artikel 5:25i van de Wft. Hiermee worden de met voornoemde publicatieverplichtingen gemoeide administratieve lasten voor de bidder beperkt.

Voorts hebben enkele respondenten verzocht om een maximumtermijn op te nemen voor de periode tussen de aankondiging en het uitbrengen van een openbaar bod. In de marktmeesterbrief was aanvankelijk ook het voornemen tot het opnemen van een dergelijke maximumtermijn opgenomen. Na overleg met marktpartijen is echter van dit voornemen afgezien. Niet uitgesloten kan worden dat een dergelijke maximumtermijn wordt overschreden zonder dat dit het gevolg is van een nalaten of een (verkeerd) handelen door de bidder. Het kunnen uitbrengen van een openbaar bod (door publicatie van het biedingsbericht) is immers niet alleen afhankelijk van de bidder zelf. Zo behoeft het biedingsbericht goedkeuring van de AFM alvorens het openbaar bod kan worden uitgebracht. Daarnaast geldt dat de biedingsregels in 2007 in overeenstemming met de Overnamerichtlijn zijn gebracht en zijn gemoderniseerd. Dit bracht onder meer met zich mee dat de vaste termijn waarbinnen de bidder het bod dient uit te brengen (zoals opgenomen in artikel 9g van het Bte 1995 oud) is komen te vervallen. Hiervoor in de plaats zijn andere maximumtermijnen opgenomen. Zo dient de bidder binnen 12 weken vanaf de aankondiging van het bod een aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht bij de AFM in te dienen (artikel 7, derde lid, van het Bob). Verder bedraagt de beslissingstermijn van de AFM voor de goedkeuring van het biedingsbericht tien werkdagen (artikel 5:77 van de Wft) en bedraagt de termijn voor het daadwerkelijk uitbrengen van het bod nadat goedkeuring van het biedingsbericht is ver-

kregen, zes werkdagen (artikel 5:78 van de wet). Hierdoor bestaat er op grond van de thans geldende bepalingen vooraf duidelijkheid over hoe lang het biedingsproces bij benadering zal duren. Mede gelet op het vorenstaande gaven voornoemde consultatiereacties geen aanleiding om een vaste termijn op te nemen waarbinnen de bieder het bod dient uit te brengen. Daarbij wordt opgemerkt dat bij een biedingsproces betrokken partijen er, ieder voor zich, belang bij zullen hebben dat een biedingsproces niet langer duurt dan strikt noodzakelijk is. Mede gelet hierop ligt het voor de hand en in de rede dat partijen voortvarend handelen bij het uitbrengen van het bod.

Een respondent meent ten aanzien van artikel 7, vierde lid, van het Bob dat het wenselijk is om het tijdstip waarop de «certain funds» vereist zijn, vast te stellen op het tijdstip van het uitbrengen van het bod.

Zoals uit de nota van toelichting bij het Bob⁶¹ blijkt, is er in het verleden weloverwogen voor gekozen de «certain funds» op een wat eerder tijdstip te vereisen, namelijk bij het indienen van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht. Dit leidt tot een toename van de (rechts)zekerheid voor (potentiële) aandeelhouders, zonder dat dit voor bieders overmatige extra eisen meebrengt. Er was thans geen aanleiding om van dit uitgangspunt af te wijken.

Er zijn enkele opmerkingen gemaakt ten aanzien van het geconsulteerde artikel 7, vijfde lid, van het Bob. Om klemmende situaties in de praktijk te voorkomen bevatte het consultatiedocument een aanpassing van het moment waarop de mededeling omtrent de «certainty of funds» moet worden gedaan, indien de bieder zijn bod (mede) financiert door een emissie van aandelen in verband waarmee een algemene vergadering moet worden belegd. Dit concept hield in dat aan het vereiste van de «certainty of funds» is voldaan, indien de bieder – uiterlijk bij de indiening van de aanvraag tot goedkeuring van het biedingsbericht – een mededeling doet met het voornemen tot het houden van de algemene vergadering. Enkele respondenten hebben de kanttekening gemaakt dat het voornemen tot het houden van een algemene vergadering onvoldoende is voor het vereiste van «certainty of funds». Naar aanleiding van deze consultatiereacties is artikel 7, vijfde lid, van het Bob aangepast. Hierdoor is het voornemen tot het houden van een algemene vergadering niet langer voldoende voor de «certainty of funds» ingeval van een emissie van aandelen, zoals in het consultatiedocument was opgenomen. Evenmin is nodig dat de algemene vergadering daadwerkelijk is uitgeschreven, zoals uit het huidige Bob kan worden afgeleid (en klemmende situaties opleverde). Ingevolge de voorgenomen wijziging is ingeval van een emissie aan de «certainty of funds» voldaan, indien de bieder mededeelt dat een algemene vergadering zal plaatsvinden.

Enkele respondenten hebben gereageerd op de geconsulteerde termijn van 9 maanden in de artikelen 7, zevende lid, 12, vierde lid en 16, vierde lid van het Bob. Daarnaast hebben enkele respondenten geopperd om de verwijzing naar artikel 2a, vierde lid, van het Bob in voornoemde leden uit te schrijven. Voorts heeft een enkele respondent aangegeven dat de aanvang van de in de die leden genoemde termijn verduidelijkt zou kunnen worden.

Naar aanleiding van deze consultatiereacties is besloten om de artikelen 7, zevende lid, 12, vierde lid en 16, vierde lid, van het Bob aan te passen. De termijn van het verbod op het aankondi-

gen of uitbrengen van een openbaar bod wordt in deze artikelen niet langer gesteld op 9 maanden, maar op 6 maanden. Er bestaat immers geen aanleiding voor de langere termijn van 9 maanden in deze situaties waarin de bieder zich heeft gehouden aan de voorschriften van het Bob. Verder is in voormelde artikelen het moment waarop de termijn aanvangt, verduidelijkt. Ook wordt niet langer verwezen naar artikel 2a van het Bob maar is het verbod uitgeschreven. Tot slot is de reikwijdte van het verbod – overeenkomstig artikel 2a van het Bob – uitgebreid naar de personen met wie in onderling overleg wordt gehandeld. Anders dan een respondent heeft opgemerkt is geen aanleiding gezien om het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod in deze situaties, te koppelen aan een verzoek van de doelvennootschap. In de betreffende situaties heeft de bieder de kans gehad om het openbaar bod uit te brengen en gestand te doen en heeft hij dit om moverende redenen niet doorgezet. Dit is wezenlijk anders dan in de situatie van artikel 2a van het Bob waarin men zich nog in de voorfase (nog voor de aankondiging van het bod) bevindt. Voorts wordt opgemerkt dat er – evenals in de situatie van artikel 2a (voorfase) – aanleiding bestaat om de bieder (en personen met wie hij in onderling overleg handelt) gedurende het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod te verhinderen overwegende zeggenschap te verkrijgen waardoor hij biedplichtig wordt. Dit ligt anders in de situaties waarin de AFM het biedingsbericht van de bieder heeft goedgekeurd. De kans dat een bieder het verbod op het aankondigen of uitbrengen van een openbaar bod in deze fase van het biedingsproces tracht te omzeilen wordt nihil geacht. De bieder heeft immers reeds veel moeite en kosten betracht om het aangekondigde respectievelijk uitgebrachte bod tot een goed einde te brengen.

Artikel 11

Verder is de geconsulteerde aanpassing van artikel 11 van het Bob naar aanleiding van de consultatiereacties gewijzigd. Artikel 11 van het Bob heeft betrekking op de situatie waarin een bieder voornemens is een bod uit te brengen op effecten welke zijn toegelaten tot de handel op een in Nederland gelegen of functionerende gereguleerde markt en de AFM niet de bevoegde toezichhoudende autoriteit is om het biedingsbericht goed te keuren. Het vereiste dat het goedgekeurde biedingsbericht drie werkdagen voorafgaand aan het uitbrengen van het bod aan de AFM moet worden toegezonden, is niet in het besluit opgenomen aangezien dit zich mogelijk niet verhoudt tot openbaarmakingsverplichtingen van een goedgekeurd biedingsbericht in andere lidstaten. Voorts is de aanwijzingsbevoegdheid van de AFM om een Nederlandse vertaling of een Nederlandse samenvatting te verlangen, omgezet in een verplichting voor de bieder om deze vertaling of samenvatting gelijktijdig met het uitbrengen van het openbaar bod algemeen verkrijgbaar te stellen. Dit sluit aan bij de situatie waarin de AFM wel bevoegd is het biedingsbericht goed te keuren. Daarbij leidt dit tot vereenvoudiging en versnelling van de biedingsprocedure omdat de aanwijzingstermijn niet langer nodig is.

Artikelen 14 en 18

Enkele respondenten hebben aandacht gevraagd voor de verhouding tussen de aanmeldingstermijn uit artikel 14 van het Bob en de oproepingstermijn voor de algemene vergadering van artikel 115 van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek. Daarnaast hebben respondenten gewezen op de verhouding tussen

⁶¹ Stb. 2007, 329, p. 30 en 31.

de informatieve algemene vergadering uit artikel 18 van het Bob en voormelde oproepingstermijn. Gesignaleerd wordt dat de verlengde oproepingstermijn van 42 dagen (voor algemene vergaderingen rond het biedingsproces) verkort zou moeten worden dan wel dat deze verlengde oproepingstermijn noopt tot aanpassing van de biedingsregels. Ten aanzien van aanpassing van de biedingsregels is onder meer geopperd de aanmeldingstermijn te verlengen, de informatieve algemene vergadering te schrappen of de informatieve algemene vergadering te vervangen door een informele aandeelhoudersbijeenkomst. Een eventuele aanpassing van de oproepingstermijn vergt een aanpassing van de wet en kan niet via het Bob geadresseerd worden. De oproepingstermijn is opgenomen in artikel 115, tweede lid, van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek en ressorteert onder de minister van Veiligheid en Justitie. Per 1 juli 2010 geldt een nieuwe (verlengde) registratie- en oproepingstermijn voor algemene vergaderingen van beursvennootschappen. Deze bedraagt 28 dagen respectievelijk 42 dagen voor de algemene vergadering⁶². In de kabinetsreactie op de adviezen van de tien topsectoren «Naar de Top, het bedrijvenbeleid in actie(s)» van 13 september 2011⁶³ is opgenomen dat deze oproepingstermijn voor algemene vergaderingen van beursvennootschappen van 42 dagen zal worden verkort en in lijn zal worden gebracht met wat in vergelijkbare Europese landen gebruikelijk is. Tot die tijd dienen de biedingsregels als gevolg van de verlenging van de oproepingstermijn aangepast te worden. Hiertoe is de aanmeldingstermijn van artikel 14 van het Bob, zoals door enkele respondenten voorgesteld, verlengd. Deze wijziging zal ongedaan worden gemaakt indien de verlengde oproepingstermijn van 42 dagen voor algemene vergaderingen van beursvennootschappen niet langer geldt.

Artikel 15

Artikel 15, vierde lid, van het Bob wordt aangepast opdat de bieder vaker dan eenmaal de geboden prijs kan verhogen. Deze verruiming van de mogelijkheden om de biedprijs te verhogen wordt door de respondenten verwelkomd. Wel vraagt een enkele respondent zich hierbij af of er niet bepaalde grenzen zouden moeten worden gesteld aan verhogingen van de biedprijs, zoals het voorschrijft dat een verhoging tenminste een bepaald percentage van de oude biedprijs moet bedragen of een bevoegdheid voor de AFM om concurrerende bidders te instrueren een finaal bod te doen.

Deze consultatiereacties vormden geen aanleiding tot aanpassing van de voorgenomen regeling op dit punt. Het is aan de rechthebbenden van effecten voorbehouden om te bepalen of zij hun effecten tegen de geboden hogere prijs (al dan niet) willen aanmelden. Het ligt niet in de rede om hierin te treden door bepaalde grenzen aan verhogingen van de biedprijs voor te schrijven. Aandeelhouders zullen over het algemeen belang hebben bij verhogingen van de biedprijs (ook ingeval van een biedingsstrijd). Dit leidt immers tot een hogere prijs. Daarbij zullen bieder(s) er over het algemeen belang bij hebben dat hun

bod slaagt en daarmee naar verwachting bij een voldoende substantiële verhoging opdat aandeelhouders hiermee zullen instemmen. Wel is in de artikelsgewijze toelichting bij artikel 15 van het Bob (artikel I, onderdeel N) opgemerkt dat voor de vraag wat moet worden verstaan onder «verhoging van de biedprijs» kan worden aangesloten bij de interpretatie van de AFM «Verhogen van de biedprijs ex artikel 15 lid 4». De kern van deze interpretatie houdt in dat alleen van een verhoging van de biedprijs sprake is indien contanten of effecten worden toegevoegd aan de reeds geboden prijs. Achtergrond van deze interpretatie is het bieden van rechtszekerheid, mede in het licht van de onherroepelijkheid van het reeds uitgebrachte bod. Aandeelhouders weten dat ze in ieder geval op de geboden prijs kunnen rekenen. Bidders weten dat ze hiermee bij de bepaling van de te bieden prijs rekening dienen te houden. Keerzijde van deze interpretatie is dat deze onder omstandigheden stringent kan zijn doordat er geen verhoging kan plaatsvinden indien een oorspronkelijk geboden component wordt verlaagd terwijl de toevoeging een veel hogere economische waarde dan het oorspronkelijk bod met zich zou brengen hetgeen ook in het belang van de aandeelhouders is. Het is echter de vraag in hoeverre dit in de praktijk voorkomt c.q. nodig is. Temeer nu bidders zich hierop, zoals hiervoor is aangegeven, kunnen instellen en hiermee rekening kunnen houden bij de bepaling van de (oorspronkelijk) te bieden prijs. Daarbij dient het belang van rechtszekerheid te prevaleren. Om die reden is hieraan thans niet getornd.

Een aantal respondenten heeft gevraagd om verduidelijking van de termijn van een week (thans zeven werkdagen) van artikel 15, negende lid, van het Bob. In dat negende lid is bepaald dat rechthebbenden bij de verhoging van de geboden prijs zeven werkdagen de tijd hebben om op die (laatste) prijsverhoging te reageren. Hiermee is bedoeld dat de rechthebbenden *tenminste* zeven werkdagen hebben om op die (laatste) prijsverhoging te reageren. Dit is verduidelijkt door in het negende lid te expliciteren dat het gaat om de situaties waarin de al dan niet verlengde aanmeldingstermijn korter is dan zeven werkdagen. Voor de andere situaties geldt dat rechthebbenden gedurende de resterende, al dan niet verlengde, aanmeldingstermijn (die langer duurt dan zeven werkdagen) gerechtigd zijn om op de prijsverhoging te reageren.

Een enkele partij heeft ten aanzien van artikel 15a, tweede lid, van het Bob voorgesteld het aanvullend document over de verhoging van de biedprijs ingeval van wijziging van de samenstelling van de geboden prijs achteraf, na publicatie, door de AFM te laten toetsen. Het is immers van belang dat deze informatie snel c.q. vrijwel gelijktijdig met de bekendmaking van de verhoging van de biedprijs de markt bereikt, aldus deze respondent. Dit wordt onderschreven. Naar aanleiding hiervan is het vereiste van voorafgaande goedkeuring door de AFM van het aanvullend document niet in het definitieve besluit opgenomen.

Overig

Ook heeft één marktpartij geopperd om te komen met een regeling waarin concrete vormen van samenwerking tussen aandeelhouders zijn benoemd die niet kwalificeren als «handelen in onderling overleg» («acting in concert»). Dit was aangekondigd in de zogenoemde marktmeesterbrief maar hiervan is thans afgezien. In de memorie van toelichting bij het wetsvoor-

⁶² Deze vloeien voort uit de Wet van 30 juni 2010 tot wijziging van boek 2 van het Burgerlijk Wetboek en de Wet op het financieel toezicht ter uitvoering van Richtlijn 2007/36/EG van het Europees Parlement en de Raad van 11 juli 2007 betreffende de uitoefening van bepaalde rechten van aandeelhouders in beursgenoteerde vennootschappen (PbEU L 184).

⁶³ Kamerstuk 32.637, nr. 15, p. 17, derde bullet.

stel tot implementatie van de Overnamerichtlijn⁶⁴ is omschreven wanneer er sprake is van «personen waarmee in onderling overleg wordt gehandeld» en zijn hiervoor enige aanknopingspunten gegeven. Mede gezien de grensoverschrijdende aspecten verbonden aan «acting in concert» en het gegeven dat het begrip «acting in concert» voortvloeit uit de Overnamerichtlijn, verdient een Europese aanpak de voorkeur boven een nationale aanpak. Voorkomen moet worden dat nationale wetgeving wordt ontwikkeld die conflicteert met een mogelijke Europese aanpak. Dit klemt temeer nu de evaluatie van de Overnamerichtlijn, waar het begrip «acting in concert» van afkomstig is, binnen afzienbare tijd – naar verwachting in 2011 – zal plaatsvinden. Nederland heeft de Europese Commissie reeds opgeroepen om hier in Europees verband aandacht aan te besteden bij de evaluatie c.q. herziening van de Overnamerichtlijn⁶⁵ en zal hiervoor aandacht blijven vragen.

Verder heeft een marktpartij geopperd om in het Bob te bepalen dat het biedingsbericht moet worden uitgebreid met aanvullende informatie, waaronder de gehanteerde methode en gebruikte aannames bij bepaling van de biedprijs alsmede een apart en gemotiveerd standpunt van de raad van commissarissen van de doelvennootschap over de wenselijkheid van het Bob. Deze consultatiereactie heeft thans niet geleid tot een verdere aanpassing van het Bob. Het Bob bevat reeds waarborgen omtrent adequate informatievoorziening aan aandeelhouders. Zo is in bijlage B, paragraaf 1, onderdeel 4, van het Bob opgenomen dat het biedingsbericht een duidelijke motivering van de aangeboden prijs of ruilverhouding moet bevatten waaronder de overwegingen en prognoses welke voor de bieder de hoogte van het volledige bod hebben bepaald, een cijfermatige onderbouwing van deze overwegingen en prognoses, alsmede de wijze van berekening van de prijs of ruilverhouding. Verder wordt ingevolge onderhavige voorgenomen aanpassing van de biedingsregels bijlage G aangepast teneinde het mogelijk te maken dat het standpunt van de doelvennootschap over het uitgebrachte bod niet door het bestuur alleen moet worden opgesteld.

Tot slot zijn er nog enkele andere wijzigingen in het Bob doorgevoerd, zoals het consistent maken van de bijlagen bij het Bob. Voor het overige gaven de consultatiereacties geen aanleiding tot aanpassing van het Bob.

4. Administratieve lasten

De kern van de aanpassing van de biedingsregels betreft de introductie van de «put up or shut up»-regeling. Hiermee zijn enige informatieverplichtingen voor de potentiële bieder en de potentiële doelvennootschap richting de AFM gemoeid. De administratieve lasten voor het bedrijfsleven zijn echter beperkt (en liggen in ieder geval onder het bedrag van EUR 10.000). De administratieve lasten voor burgers zijn nihil.

Voor wat betreft de nalevingskosten kan het volgende worden opgemerkt. De aanpassing van de biedingsregels behelst over het algemeen de introductie van een aantal verplichtingen tot het doen van een openbare mededeling en de verplichting om een aanvullend document op te stellen. De nalevingskosten die hiermee gemoeid zijn worden begroot op een bedrag van circa EUR 10.000.

De toezichtskosten van de AFM die met de aanpassing van de

biedingsregels samenhangen worden begroot op EUR 150.000 tot 200.000.

⁶⁴ Kamerstuk 30.419, nr. 3.

⁶⁵ Kamerstuk 22.112, nr. 1181, p. 4.

Bijlage 1. Transponeringstabel Bte 1995 - BOB

Artikel Bob	Artikel Bte 1995	Artikel Bob	Artikel Bte 1995
1, sub a	1, sub a	1.1	9i, sub c, 9k, sub c en 9m, sub c
1, sub b	1, sub g	1.2	9i, sub d, 9k, sub d en 9m, sub d
1, sub c	1, sub h	1.3	9i, sub e, 9k, sub e en 9m, sub e
1, sub d	1, sub i	1.4	9i, sub k, 9k, sub k en 9m, sub l
1, sub e		1.5	9i, sub i, 9k, sub m en 9m, sub n
2		1.6	
3	9h, lid 1+2, 9j, lid 1+2 en 9l, lid 1+2	1.7	9i, sub n
4, lid 1	9a en 9c	1.8	9i, sub x
4, lid 2-4		1.9	
5, lid 1	9b, lid 1 jo. 9b, lid 2, sub a	1.10	9i, sub y, 9k, sub p en 9m, sub q
5, lid 2		1.11	9i, sub z, 9k, sub q en 9m, sub r
5, lid 3		1.12	
5, lid 4	9b, lid 3, 1 ^e volzin en lid 4	1.13	
5, lid 5	9b, lid 3, 2 ^e en 3 ^e volzin	1.14	
6, lid 1	9b, lid 2, sub d, e en f	1.15	
6, lid 2	9b, lid 2, sub h	2.1	9i, sub a, 9k, sub a en 9m, sub a
7, lid 1	9g, lid 1 en 9b, lid 2, onder g	2.2	
7, lid 2		2.3	9i, sub q, 9k, sub l en 9m, sub m
7, lid 3	9g, lid 3	2.4	
7, lid 4+5		2.5	
8		2.6	9i, sub s en t
9		2.7	9i, sub u
10, lid 1	9g, lid 2+3	2.8	
10, lid 2		2.9	9i, sub p
10, lid 3	9g, lid 2+3		
10, lid 4		Bijlage B	
11		1.1	9i, sub b
12, lid 1+2	9t, lid 1	1.2	9i, sub f
12, lid 3	9t, lid 3	1.3	9i, sub g
13, lid 1	9b, lid 3, 1 ^e volzin en lid 4	1.4	9i, sub h
13, lid 2	9b, lid 3, 2 ^e en 3 ^e volzin	1.5	9i, sub j
14, lid 1	9o, lid 1	1.6	
14, lid 2	9o, lid 2	2.1	9i, sub o
14, lid 3	9o, lid 3	2.2	9i, sub l
14, lid 4	9o, lid 4	2.3	9i, sub m
14, lid 5		2.4	9i, sub r
15, lid 1			
15, lid 2	9o, lid 5, sub b	Bijlage C	
15, lid 3-5		1.1	9k, sub b
15, lid 6	9o, lid 5, sub a	1.2	
15, lid 7		1.3	
16	9t, lid 4 en 9u	1.4	9k, sub f
17		1.5	
18	9q	1.6	9k, sub g
19	9h, lid 5	1.7	9k, sub h
20	9r	1.8	9k, sub j
21, lid 1	9j, lid 5		
21, lid 2	9h, lid 5	Bijlage D	
22	9r	1.1	9m, sub b
23, lid 1	9l, lid 4	1.2	
23, lid 2	9l, lid 5	1.3	9m, sub f
23, lid 3	9l, lid 7	1.4	9m, sub g
24 t/m 36		1.5	9m, sub h
		1.6	9m, sub i
Bijlage A		1.7	9m, sub j

Artikel Bob

1.8

Bijlage E

Bijlage F

Bijlage G, onder 1 t/m 3

Artikel Bte 1995

9m, sub k

9n

9q, lid 2

Bijlage 2. Transponeringstabel Richtlijn openbaar overnamebod - BOB

Richtlijn artikelen Artikel Bob

3, lid 1, sub a, 1 ^e volzin	3, lid 1
3, lid 1, sub b, 2 ^e volzin	18, lid 2, 20, lid 1, 22, lid 1 jo. Bijlage G
3, lid 1, sub e	7, lid 4
5, lid 5	26
6, lid 1, 1 ^e volzin	10, lid 3
6, lid 1, 2 ^e volzin	10, lid 4
6, lid 2, 1 ^e en 2 ^e volzin	7, lid 1-3 jo. 8 jo. 10, lid 1-3
6, lid 2, 1 ^e volzin	27, lid 1
6, lid 3, sub a	Bijlage B 1.1, Bijlage C 1.1, Bijlage D 1.1, Bijlage E 1.1
6, lid 3, sub b	Bijlage A 2.1
6, lid 3, sub c	Bijlage B 1.1, Bijlage C 1.1, Bijlage D 1.1, Bijlage E 1.1
6, lid 3, sub d	Bijlage B 1.1, Bijlage C 1.1, Bijlage D 1.1, Bijlage E 1.1, Bijlage A 1.5
6, lid 3, sub e	Bijlage A 1.9
6, lid 3, sub f	Bijlage B 1.2, Bijlage C 1.2, Bijlage D 1.4
6, lid 3, sub g	Bijlage A 2.3
6, lid 3, sub h	Bijlage B 1.3, Bijlage C 1.3, Bijlage D 1.2
6, lid 3, sub i	Bijlage A 1.7 en 1.8
6, lid 3, sub j	Bijlage A 1.4
6, lid 3, sub k	Bijlage F
6, lid 3, sub l	Bijlage A 1.6
6, lid 3, sub m	Bijlage A 2.2
6, lid 3, sub n	Bijlage A 1.13
7, lid 1	14 en 15
8	10, jo. 4 lid 1, jo. 5:59 Wft
9, lid 5	27, lid 2
13, sub a	7, lid 1, sub b, 12, lid 3 en 16, lid 1
13, sub b	4, lid 1, 6, lid 1, 15, lid 4
13, sub c	14, lid 3
13, sub d	16, lid 1+2
13, sub e	12 en 24

Bijlage 3. Transponeringstabel Implementatiebesluit wijziging richtlijn transparantie*

*Stb. 2016, nr. 40.

Artikel I	Besluit melding zeggenschap en kapitaalbelang in uitgevende instellingen Wft	Richtlijn
Onderdeel A	Artikel 5, eerste lid, onderdeel I	Artikel 13, eerste lid, tweede alinea
Onderdeel B	Artikel 8d, tweede lid	Niet van toepassing, betreft herstel van omissie
Onderdeel C	Artikel 12	Artikel 13, eerste lid bis
Artikel II	Besluit bestuurlijke boetes financiële sector	Richtlijn
Onderdeel A	Artikel 4b	Artikel 28 quater
Onderdeel B	Artikel 10	Artikel 28 ter jo. artikel 28 bis
Artikel III	Besluit openbare biedingen Wft	Richtlijn
Onderdelen A t/m C	Bijlagen B, E en F	Artikel 6 (wat betreft het vervallen van de verplichting tot algemeenverkrijgbaarstelling van tussentijdse verklaringen)

Bijlage 4. Transponeringstabel Besluit uitvoering verordening marktmisbruik*

* Stb. 2017 nr. 300.

Gebruikte afkortingen:

Awb = Algemene wet bestuursrecht

Bbbfs = Besluit bestuurlijke boetes financiële sector

Bm = Besluit marktmisbruik Wft

BuEU = Besluit uitvoering EU-verordeningen financiële markte

Rtgs = Regeling taakuitoefening en grensoverschrijdende samenwerking financiële toezichthouders Wft

Sr = Wetboek van Strafrecht

Sv = Wetboek van Strafvordering

WED = Wet op de economische delicten

Wft = Wet op het financieel toezicht

Onderstaande tabel betreft een geactualiseerde versie van de transponeringstabel die in de memorie van toelichting van de implementatiewet (Kamerstuk 34.455, nr. 3) is opgenomen.

Art., -lid of -onderdeel Verordening	Te implementeren in	Bijzonderheden
Art. 17, lid 4	Art. 2 Bm	Dit betreft de uitwerking van een lidstaatoptie. Zie de artikelsgewijze toelichting bij Art. III, onderdeel C.
Art. 19, lid 3	Art. 3 Bm	Dit betreft de uitwerking van een lidstaatoptie. Zie de artikelsgewijze toelichting bij Art. III, onderdeel C.
Art. 22	Artt. 1 en 2 BuEU	
Art. 23, lid 1	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit de Hoofdstukken 1.3 en 1.4 Wft
Art. 23, lid 2, sub a	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:72 Wft jo. Art. 5:17 Awb
Art. 23, lid 2, sub b	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:72 Wft jo. Art. 5:16 Awb en Art. 1:74, lid 1, Wft
Art. 23, lid 2, sub c	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:72 Wft jo. Art. 5:16 Awb en Art. 1:74, lid 1, Wft
Art. 23, lid 2, sub d	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:72 Wft jo. Art. 5:15, lid 1 en Art. 5:17 Awb
Art. 23, lid 2, sub e	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit artt. 18 en 20 WED en de Algemene wet op het binnentreden
Art. 23, lid 2, sub f	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 161 Sv
Art. 23, lid 2, sub g	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:72 Wft jo. Art. 5:16 Awb en Art. 5:17 Awb
Art. 23, lid 2, sub h	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 25 WED jo. Art. 126n Sv
Art. 23, lid 2, sub i	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 18 WED en Eerste Boek, titel IV, derde afdeling, Sv
Art. 23, lid 2, sub j	Behoeft geen implementatie.	De bevoegdheid om de handel in financiële instrumenten op een gereglementeerde markt op te schorten volgt reeds uit de artt. 4:4b en 5:32h Wft. Deze artt. worden bij de implementatie van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 samengevoegd in de nieuwe artt. 1:77d en 1:77e Wft.
Art. 23, lid 2, sub k	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit artt. 1:75 en 1:79 Wft
Art. 23, lid 2, sub l	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:87 Wft
Art. 23, lid 2, sub m	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:75 Wft
Art. 23, lid 3	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit de Hoofdstukken 1.3 en 1.4 Wft
Art. 23, lid 4	Behoeft geen implementatie.	Deze bepaling werkt naar zijn aard rechtstreeks.
Art. 30, lid 1	Artt. 1 en 2 BuEU	
Art. 30, lid 2, sub a	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit artt. 1:75 en 1:79 Wft.
Art. 30, lid 2, sub b	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit artt. 8 WED en Art. 36e Sr.
Art. 30, lid 2, sub c	Art. 7 BuEU	De bevoegdheid voor de toezichthouders om een waarschuwing te publiceren volgt uit art. 1:94 Wft. Wat betreft Europese verordeningen dient deze bevoegdheid bij algemene maatregel van bestuur geoperationaliseerd te worden.
Art. 30, lid 2, sub d	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:104 Wft.
Art. 30, lid 2, sub e	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:87 Wft
Art. 30, lid 2, sub f	Behoeft geen implementatie.	Volgt reeds uit Art. 1:87 Wft
Art. 30, lid 2, sub g	Art. 1:88 Wft	
Art. 30, lid 2, sub h	Art. 1:81 Wft	
Art. 30, lid 2, sub i + j	Art. 1:81 Wft jo. art. 5 jo. bijlage 2 BuEU	De bevoegdheid voor de toezichthouders om bestuurlijke boete op te leggen volgt uit Art. 1:80 Wft. Wat betreft Europese verordeningen dient

Besluit openbare biedingen (Bob)

Art., -lid of - onderdeel Verorde- ning	Te implementeren in	Bijzonderheden
Art. 30, lid 3	Behoeft geen implementatie.	deze bevoegdheid bij algemene maatregel van bestuur geoperationaliseerd te worden. Het betreft een facultatieve bepaling waar geen gebruik van wordt gemaakt.
Art. 31, lid 1 Art. 32, lid 1+2	Art. 1b Bbbfs Art. 1b Rtgs	Deze bepalingen betreffen de wijze waarop de toezichthouder haar taak uitoefent. Uitvoeringsrichtlijn (EU) 2015/2392 van de Commissie van 17 december 2015 bij Verordening (EU) nr. 596/2014 van het Europees Parlement en de Raad met betrekking tot de melding van daadwerkelijke of potentiële inbreuken op deze verordening aan de bevoegde autoriteiten (PbEU 2015, L 332) stelt nadere voorschriften omtrent voornoemde taak. De uitvoeringsrichtlijn is geïmplementeerd bij Regeling van de Minister van Financiën van 18 april 2017 (Stcrt. 2017, 23057).
Art. 32, lid 3	Art. 5:68 Wft jo. Art. 22, lid 2, BuEU	Art. 22, lid 2, Bm is de uitwerking van Art. 5:68, lid 1, onderdeel b, Wft. Deze grondslag is ter implementatie van Art. 32, lid 3, van de verordening opgenomen in de implementatiewet.
Art. 32, lid 4	Behoeft geen implementatie.	Het betreft een facultatieve bepaling waar geen gebruik van wordt gemaakt.
Art. 32, lid 5 Art. 34, lid 1, 1 ^e + 2 ^e alinea Art. 34, lid 1, 3 ^e + 4 ^e alinea	Behoeft geen implementatie. Artt. 1:97 en 1:99 Art. 1:98	Deze bepaling behoeft naar zijn aard geen implementatie.

Besluit openbare biedingen (Bob)

© R.E. Batten

disclaimer

Gestreefd wordt naar juistheid, volledigheid en actualiteit van deze Wft-editie,
maar dat kan niet worden gegarandeerd.



de Dikke Batten