

Aan:
de voorzitter en leden van
provinciale staten van Drenthe

Assen, 22 september 2010
Ons kenmerk 38/5.4/201010466
Behandeld door de heer L.C.M. Evers (0592) 36 55 59
Onderwerp: Deelneming in Stichting Essent Sustainability Development (Stichting
Duurzaamheid)

Geachte voorzitter/leden,

In het proces van de vervreemding van de aandelen Essent is op 12 mei 2009 een Duurzaamheidsovereenkomst (Sustainability Agreement) getekend tussen RWE en Essent. In deze Overeenkomst hebben beide partijen bindende afspraken gemaakt over investeringen in duurzame-energieproductie in Nederland. In een aangehecht Ontwikkelingsplan (Development Plan) zijn deze geconcretiseerd. De Duurzaamheidsovereenkomst, inclusief Ontwikkelingsplan, is vervolgens opgenomen in de uiteindelijke verkoopovereenkomst (Offer, Sale and Purchase Agreement of SPA). In de verkoopovereenkomst is tevens opgenomen dat een aparte stichting toezicht zal houden op de naleving van de bepalingen in de Duurzaamheidsovereenkomst, inclusief Ontwikkelingsplan. Aangegeven is dat in deze stichting de verkopende aandeelhouders van Essent vertegenwoordigd zullen zijn. Momenteel is de stichting – onder de naam Stichting Essent Sustainability Development – in oprichting. In deze brief zal eerst kort de achtergrond van de Stichting Essent Sustainability Development worden geschetst. Hierbij wordt onder meer ingegaan op de duurzaamheidsafspraken tussen Essent en RWE. Daarna wordt nader ingezoomd op de stichting, haar doel en organisatiestructuur. Ten slotte worden enkele afwegingen met betrekking tot deelname in de stichting genoemd, die u kunt betrekken bij uw bespreking van het onderwerp.



1. Duurzaamheidsovereenkomst en afspraken

Essent heeft haar kwalitatieve en kwantitatieve ontwikkelingsdoelen op het gebied van innovatie, energieopwekking en aanbod geformuleerd in een ontwikkelingsplan voor de periode 2009-2013. Om het belang van deze doelen te ondersteunen en deze te ondersteunen zijn tussen Essent en RWE bindende afspraken gemaakt, die in de vorm van een duurzaamheidsovereenkomst aan de SPA zijn gehecht. Deze bindende afspraken betreffen onder andere:

- opwekking van betaalbare en duurzame energie aan de hand van een diverse mix van brandstoffen;
- investeringen gericht op de productie van duurzame energie en/of reductie van CO₂-emissies;
- investeringen in innovatie en energiebehoud;
- verbetering van het milieu door omschakeling naar duurzame vormen van energie;
- uitstekende dienstverlening aan klanten tegen een concurrerende prijs.

Hierbij streven RWE en Essent voortdurend naar een goede balans tussen beschikbaarheid, duurzaamheid en betaalbaarheid van energie.

Aan de Overeenkomst is een Ontwikkelingsplan (Development Plan) gehecht, waarin RWE - overeenkomstig het daaromtrent in de Overeenkomst bepaalde - zich vastlegt om de komende jaren vele miljarden te investeren in Nederland, onder andere:

- miljarden in energiecentrales, waaronder een state-of-the-art gascentrale in Moerdijk (425 MW);
- in opschaling van biomassa bijstook in de Amercentrale (Geertruidenberg);
- in offshore en onshore windenergie van 2.000-2.500 MW, waaronder grote windparken in de Noordzee;
- in de leveringszekerheid van gas door uitbreiding van de capaciteit (onder ander verbindingen met depots buiten Europa);
- in (onderzoek en) exploitatie van duurzame technologieën zoals decentrale opwekking, micro WKK's (HRe ketels) en in de uitrol van elektrisch vervoer.

Met de afspraken en daaraan gekoppelde investeringsprojecten ambiëert RWE/Essent de volgende doelstellingen.

- Productie efficiency vergroten van 42,5% naar 50% in 2020.
- Aandeel hernieuwbare energieproductie naar 20-25% in 2020.
- Terugdringen gemiddelde CO₂-uitstoot tot 330g/kWh in 2020, inclusief warmte.
- Beter presteren dan gemiddeld vergeleken met andere energiemaatschappijen op SO₂, NO_x en fijnstof.

2. Toezichhoudende stichting: doelstelling en samenstelling

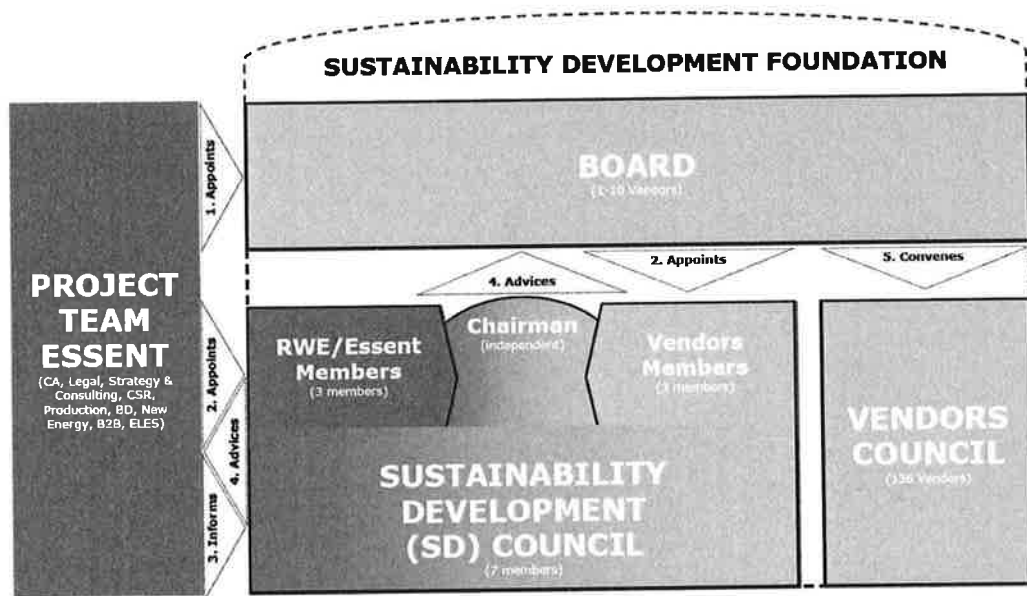
Bij de totstandkoming van de Overeenkomst inclusief Ontwikkelingsplan hebben RWE en Essent erkend dat er publieke belangen zijn gemoeid met de afspraken. Het gaat om het borgen van de beschikbaarheid, betaalbaarheid en duurzame productie van energie voor de burger. Daarom is in de Overeenkomst opgenomen dat een – nog op te richten – aparte stichting toezicht zal houden op de naleving van de gemaakte duurzaamheidsafspraken. RWE/Essent faciliteren de oprichting van deze stichting, die in 2011 operationeel moet zijn en voor het eerst moet rapporteren. De stichting kent een looptijd van 4 jaar

De stichting heeft tot doel:

“toezien op de status van en de geboekte vooruitgang met betrekking tot de uitvoering van het Ontwikkelingsplan met het oog op het bereiken

- van de doelen en doelstellingen zoals die zijn vervat in de Overeenkomst;
- het inroepen van nakoming van de bepalingen van de Overeenkomst als ware de stichting partij bij de Overeenkomst; en
- het verrichten van alle verdere handelingen, die met vorenstaande in de ruimste zin verband houden of daartoe bevorderlijk kunnen zijn.”

De stichting zal bestaan uit 3 organen (zie organogram).



1. De Sustainability Development Council

De Sustainability Development Council (hierna SD Council):

- ziet toe op de status en voortgang met betrekking tot het Ontwikkelingsplan (minimaal 2x per jaar);
- bewaakt de naleving van de bepalingen in de Overeenkomst en het Ontwikkelingsplan; en
- brengt op basis hiervan advies uit aan het bestuur van de stichting.

De SD Council telt zeven leden, waarvan drie leden van Essent/RWE, drie leden van de verkopende partijen (twee gedeputeerden en één burgemeester of wethouder) en één onafhankelijk voorzitter, die ruime ervaring heeft met energievraagstukken en voldoende kennis heeft van de belangen van de publieke sector.

In onderling overleg tussen de voormalig aandeelhouders is afgesproken dat in de SD Council de grootste aandeelhouders vertegenwoordigd moeten zijn. Dit betekent dat de provincie Drenthe in de SD Council geen eigen vertegenwoordiger zal hebben.

2. De Board (bestuur)

De taken van het bestuur zijn:

- het voordragen en benoemen van de leden van de SD Council;
- het invoeren van nakoming van de bepalingen in de Overeenkomst en het Ontwikkelingsplan (via derdenbeding¹).

De leden van het bestuur van de stichting vormen een personele unie met de aandeelhouderscommissie (AHC) van de Verkoop Vennootschap BV². Dit betekent dat de provincie Drenthe in het bestuur vertegenwoordigd zal zijn door de provincie Groningen, zoals dat ook het geval is in de AHC's van de diverse andere rechtspersonen uit de "nalatenschap" van Essent waarin de provincie nog deelneemt.

3. De Vendors Council (Verkopersraad)

Taak van de Verkopersraad is om het besluit van het bestuur tot het invoeren van nakoming van de bepalingen uit de Overeenkomst en Ontwikkelingsplan, al dan niet goed te keuren. In deze raad zijn alle voormalig aandeelhouders van Essent vertegenwoordigd. Omdat deze reeds zijn georganiseerd in de Verkoop Vennootschap BV, is afgesproken dat de leden van de Verkopersraad een personele unie vormen met de Algemene Vergadering van Aandeelhouders van de Verkoop Vennootschap BV. De stemrechten van de leden zijn verdeeld op basis van het percentage aandelen in Essent vóór de verkoop. De Stichting Essent Sustainability Development wordt ondersteund door een projectteam binnen Essent.

Wat als RWE/Essent zich niet aan de afspraken houdt?

In het geval dat RWE/Essent haar verplichtingen ingevolge de Overeenkomst en Ontwikkelingsplan niet nakomt, kan het bestuur van de stichting een arbitrageprocedure starten. Als bij arbitraal vonnis is vastgesteld dat er sprake is van een wanprestatie, is RWE/Essent gehouden aan de Stichting een bedrag van € 20 miljoen te betalen. Deze boete kan met een bedrag van € 20 miljoen worden verhoogd indien de arbiters RWE/Essent een termijn geven om de inbreuk te verhelpen en deze daar niet aan voldoen. De boetebedragen zullen uitgekeerd worden aan de verkopende aandeelhouders naar rato van hun voormalig belang in Essent. Deze dienen de ontvangen gelden te besteden aan duurzame-energieprojecten in de regio.

3. Deelname van de provincie Drenthe in de Stichting Essent Sustainability Development

De Provincie- en Gemeentewet schrijven voor dat provincies en gemeenten die een nieuwe deelneming aangaan, daarvoor goedkeuring moeten vragen aan respectievelijk de minister van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties (BZK) en gedeputeerde staten. Daarbij moeten provinciale staten en gemeenteraden de mogelijkheid krijgen om wensen en bedenkingen te uiten. De minister van BZK en gedeputeerde staten kunnen hun goedkeuring alleen onthouden indien sprake is van strijd met het recht of het algemeen belang.

¹ Derdenbeding = een beding dat rechten toekent aan een persoon die geen partij is bij de overeenkomst.

² Verkoop Vennootschap: een besloten vennootschap met als leden de voormalig aandeelhouders van Essent.

In de Duurzaamheidsovereenkomst, die deel uitmaakt van de SPA, is in feite al impliciet besloten tot het inrichten van een stichting die toeziet op naleving van de duurzaamheidsafspraken. Vanwege de korte tijdsperiode tussen de totstandkoming van de Duurzaamheidsovereenkomst en de ondertekening van de SPA hebben de staten echter nog niet de mogelijkheid gehad om wensen of bedenkingen te uiten en hebben wij nog geen formele goedkeuring aan de minister van BZK gevraagd. Door middel van deze brief leggen wij de aangelegenheid aan u voor en stellen wij u alsnog in de gelegenheid eventuele wensen en bedenkingen aan ons college mee te geven. Daarvoor stellen wij voor deze brief te agenderen in de vergadering van de Statencommissie Omgevingsbeleid van 13 oktober 2010 en in de statenvergadering van 10 november a.s..

Hierbij willen wij u de volgende noties met betrekking tot de stichting en haar structuur meegeven.

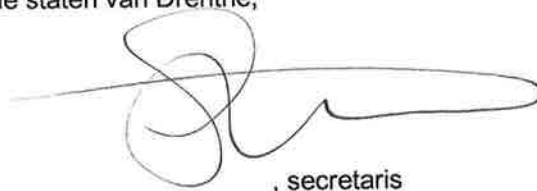
- Met deelname in de stichting wordt het publieke belang van het borgen van de beschikbaarheid, betaalbaarheid en duurzaamheid van energie voor de burger, gediend. RWE/Essent streven met hun investeringen naar een goede balans tussen deze drie aspecten.
- De keuze voor de stichting als organisatievorm sluit aan bij de wens om:
 - de krachten van de betrokken overheden/aandeelhouders te bundelen om slagvaardig op te kunnen treden;
 - indien noodzakelijk rechtshandelingen te kunnen verrichten teneinde naleving van de afspraken af te dwingen;
 - private partijen (RWE en Essent) rechtstreeks te kunnen betrekken;
 - bedrijfsinformatie vertrouwelijk te kunnen behandelen;
 - snel en flexibel te kunnen opereren.
- Het is erg uitzonderlijk dat wij als verkopende partijen na de vervreemding van onze aandelen rechtstreeks betrokken blijven bij de toekomstige investeringen van de kopende partij.
- De stichting kent een vrij complexe structuur, getuige de drie besluitvormingslagen, alle met een personele bezetting op bestuurlijk niveau. Er is onderzocht of de opzet niet vereenvoudigd kon worden, bijvoorbeeld door de stichting onder te brengen in de bestaande Verkoop Vennootschap BV, maar dit bleek niet mogelijk omdat dit conflicteert met hetgeen met betrekking tot de stichting is opgenomen in de Offer, Sale and Purchase Agreement. Het openbreken van deze verkoopovereenkomst om wijzigingen aan te brengen is naar onze mening niet wenselijk. Wel is afgesproken dat:
 - de leden van het bestuur een personele unie vormen met de leden van de AHC van de Verkoop Vennootschap BV;
 - de leden van de Verkopersraad een personele unie vormen met de leden van de AVvA van de Verkoop Vennootschap BV;
 - een bestuurder die in de SD Council zitting heeft, bij verhindering een ander lid kan machtigen om namens hem zijn stem uit te brengen dan wel schriftelijk zijn stem uit te brengen.
- De structuur van de stichting vraagt om vertegenwoordiging van gedeputeerden en burgemeesters/wethouders in alle drie organen, waaronder het bestuur. Binnen overheidsland geldt als richtlijn dat bij bestuurlijke participaties in rechtspersonen in beginsel geen commissariaten en bestuurszetels meer worden aanvaard. Reden daarvoor is de mogelijke strijdigheid in belangen (dubbele petten).

In het geval van de Stichting Essent Sustainability Development is er echter geen gevaar van conflicterende belangen (dubbele petten): de doelstelling van de stichting correspondeert namelijk geheel met onze publieke doelen op het vlak van energie en duurzaamheid. Verder zal de directe vertegenwoordiging van Drenthe beperkt blijven tot afvaardiging van een lid van ons college in de Verkopersraad (Vendors Council) van de stichting.

Wij verzoeken u, gezien het feit dat RWE reeds in november met een eerste rapportage zal komen, zo spoedig mogelijk uw opvattingen over deelname aan de Stichting Duurzaamheid aan ons college kenbaar te maken.

Hoogachtend,

gedeputeerde staten van Drenthe,



, secretaris



, voorzitter

jk/coll.