

Status geheim met eindtermijn

Datum vergadering Gedeputeerde Staten

7 februari 2023

Eindtermijn

n.v.t.

Onderwerp

Verzoek tot wijziging zeggenschap Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. en verzoek tot wijziging Boekwaardetabel nulemissievloot en productiemiddelen van Personenvervoer over Water Concessieovereenkomst

Advies

1. Vast te stellen de brief aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V., waarin de Provincie instemt met de in een goedkeuringsverzoek van 6 februari 2023 van Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V., genoemde transacties, en te bepalen dat deze niet actief openbaar gemaakt wordt met een beroep op artikel 3, onder a van de Beleidsregel actieve openbaarheid provincie Zuid-Holland 2017 jo. artikel 5.1, lid 2, onder f van de Wet open overheid;
2. Vast te stellen de brief aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. waarin de Provincie bepaalt dat de Boekwaardetabel conform het in de brief bepaalde is gewijzigd in reactie op verzoeken van 23 december 2022 en 24 januari 2023 van Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V.;
 - Verhoging van de in de Boekwaardetabel opgenomen waarde voor de schepen en infrastructuur met een bedrag van in totaal EUR 50.990, af te schrijven in 30 jaar (lineair naar nihil, met een jaarlijks gelijk bedrag);
 - Aanvulling van de Boekwaardetabel met een post voor reserveonderdelen ter hoogte van in totaal EUR 759.985,86, af te schrijven in 30 jaar (lineair naar nihil, met een jaarlijks gelijk bedrag),en te bepalen dat deze brief niet actief openbaar gemaakt wordt met een beroep op artikel 3, onder a van de Beleidsregel actieve openbaarheid provincie Zuid-Holland 2017 jo. artikel 5.1, lid 2, onder f van de Wet open overheid;
3. Vast te stellen de brief aan Provinciale Staten waarin zij worden geïnformeerd over de verleende instemming en wijziging van de Boekwaardetabel en te bepalen dat deze GS-brief gelijktijdig met de brieven aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. , als bedoeld onder punten 1 en 2, wordt verzonden;
4. Geheimhouding op te leggen op grond van artikel 55, eerste lid, van de Provinciewet jo. artikel 5.1, eerste lid, onder c, van de Wet open overheid op:

- de bijlagen 2, 5 en 6 bij dit GS-voorstel, te weten de mail met verzoek om aanpassing Boekwaardetabel, de rapportage van Doldrums, het juridisch advies van Van Doorne Advocaten en
 - de bijlage inzake de reserveonderdelen bij de brief aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V.;
5. Te bepalen dat de brief van Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. inzake verzoek tot instemming met de in het goedkeuringsverzoek van 6 februari 2023 genoemde transacties, met een beroep op artikel 3, onder a van de Beleidsregel actieve openbaarheid provincie Zuid-Holland 2017 jo. artikel 5.1, lid 2, onder f van de Wet open overheid, niet actief openbaar gemaakt wordt;
 6. Vast te stellen de publiekssamenvatting inzake verzoek wijziging zeggenschap Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V., en wijziging Boekwaardetabel nulemissievloot en productiemiddelen van Personenvervoer over Water Concessieovereenkomst.

Besluit GS

Vastgesteld met een machtiging voor de portefeuillehouder om:

- een juridische check te doen t.a.v. de geheimhouding;
- de brief aan Provinciale Staten in te korten.

Bijlagen

- 1) Brief van Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. inzake verzoek tot instemming met de in het goedkeuringsverzoek van 6 februari 2023 genoemde transacties; (niet actief openbaar)
- 2) Mail van Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. met verzoek tot aanpassing Boekwaardetabel van 23 december 2022, zoals herhaald bij email van 24 januari 2023; (geheim)
- 3) Brief aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. inzake goedkeuring (voorgenomen) verandering in de eigendom van zeggenschap; (niet actief openbaar)
- 4) Brief aan Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. inzake goedkeuring wijziging boekwaardetabel (brief niet actief openbaar; bijlage inzake de reserveonderdelen geheim);
- 5) Deskundigenoordeel Doldrums Marine & Technical Surveyors (geheim)
- 6) Advies Van Doorne Advocaten (geheim)
- 7) Brief aan Provinciale Staten

1 Toelichting voor het College

Gedeputeerde Staten van de Provincie Zuid-Holland (de Provincie) en (de rechtsvoorganger van) Blue Amigo Waterborne Public Transport Netherlands B.V. ("Blue Amigo" of "de Concessiehouder") zijn partij bij de Europees aanbestede Overeenkomst inzake het verrichten van personenvervoer over water Rotterdam – Drechtsteden van 9 oktober 2020 (de POW Concessieovereenkomst) (de Concessie).

De Concessie heeft betrekking op het verrichten van personenvervoer over water in de regio Rotterdam – Drechtsteden, zoals nader uitgewerkt in het Programma van Eisen van 23 januari 2020 ("het Programma van Eisen").

Eerder, op 26 juli 2022, hebben Gedeputeerde Staten ingestemd met een wijziging in de zeggenschap en met contractsoverneming, alsmede met het onderbrengen van de vloot en productiemiddelen in de overnameregeling. Zie voor nadere toelichting onder het kopje voorafgaande besluitvorming.

In het kader van de POW Concessieovereenkomst heeft de Concessiehouder twee verzoeken bij de Provincie ingediend:

- 1) *Een verzoek om instemming voor een verandering in de zeggenschap over de Concessiehouder.*
- 2) *Een verzoek om aanpassing van de Boekwaardetabel;*

Beide verzoeken worden hierna achtereenvolgens toegelicht.

1) Verzoek tot goedkeuring (voorgenomen) verandering in zeggenschap in Blue Amigo

Blue Amigo heeft op 6 februari 2023 verzocht goedkeuring te geven aan een (voorgenomen) verandering in de eigendom van zeggenschap in Vervoerder. Dit verzoek ziet op de volgende transacties die beide een (voorwaardelijke) verandering in de eigendom van de zeggenschap over de Vervoerder tot gevolg hebben:

- (i) de koop, verkoop en levering door Erwolar B.V. (Erwolar) aan DP Ferries B.V. (DP Ferries) van 5% van de aandelen in het geplaatst kapitaal van Aqualiner Group B.V. (Aqualiner), de enig aandeelhouder van de Vervoerder, in de Brief gedefinieerd als "de Voorgestelde Aandelenoverdracht"; en
- (ii) het in het kader van de verpanding door Erwolar ten gunste van DP Ferries van de resterende door Erwolar gehouden aandelen (de Aandelen) in Aqualiner (het Pandrecht Aandelen) voorwaardelijk toekennen van het stemrecht op de Aandelen aan DP Ferries, in de Brief gedefinieerd als "de Voorgestelde Overgang Stemrechten".

Voor doeleinden van dit document is relevant dat Artikel 20, tweede lid van de POW Concessieovereenkomst voor bepaalde transacties ter zake de Concessiehouder die tijdens de Concessie worden verricht, voorschrijft dat daarvoor voorafgaande instemming van de Provincie is vereist. Eén van deze transacties betreft een (voorgenomen) verandering in de eigendom van de zeggenschap over de Concessiehouder of de door haar gevoerde Verandering zeggenschap Concessiehouder.

Er bestaan geen bezwaren tegen de voorgestelde aandelenoverdracht; zo is er thans geen aanwijzing dat voorgestelde verandering in zeggenschap continuïteit van het te verrichten vervoer in gevaar brengt. Gedeputeerde Staten stemmen in met het verzoek om toestemming voor een verandering in de eigendom van de Concessiehouder zoals vervat in de brief van 6 februari 2023.

2) Verzoek wijziging Boekwaardetabel

Voor doeleinden van dit document is relevant dat het Programma van Eisen in paragraaf 4.2.3 voorziet in een overnameregeling voor een volgende aanbesteding (de Overnameregeling). De Overnameregeling heeft betrekking op de door Blue Amigo in het kader van de concessie in te zetten Nulemissieschepen en tot Nulemissieschepen omgebouwde Hybride Schepen die na 1 januari 2012 nieuw in gebruik zijn genomen alsmede bepaalde Productiemiddelen (een nachtsteiger en laadinfrastructuur).

Onderdeel van de Overnameregeling vormt een boekwaardetabel waarin de overdrachtswaarde van tijd tot tijd – gebaseerd op een bepaalde afschrijvingssystematiek – voor de hiervoor bedoelde activa (hierna gezamenlijk: het Materieel) is opgenomen (de Boekwaardetabel).

Aanpassing Boekwaardetabel zomer 2022

In het kader van het verzoek om aanpassing van de Boekwaardetabel is relevant dat die tabel in de zomer van 2022 óók al op verzoek van Blue Amigo is aangepast. Naar aanleiding van een verzoek daartoe door (de rechtsvoorganger van) Blue Amigo heeft de Provincie bij brief van 26 juli 2022 ingestemd met een wijziging onder voorwaarden van de POW Concessieovereenkomst. Onderdeel van deze wijziging was een verduidelijking en aanvulling van de Overnameregeling.

Aan de wijziging van de POW Concessieovereenkomst zoals hierboven samengevat is een uitvoerig onderhandelingsproces van enkele maanden voorafgegaan waarin de betrokken partijen (o.a. aandeelhouders van Blue Amigo), al dan niet via hun adviseurs, veelvuldig contact hebben gehad en informatie en standpunten hebben uitgewisseld.

Ten behoeve van de besluitvorming is – ten behoeve van de bepaling van een te wijzigen Boekwaardetabel – door de aandeelhouders en (de rechtsvoorganger van) Blue Amigo de aanschafwaarden van de Nulemissieschepen / het Materieel aangeleverd.

Nieuw verzoek wijziging Boekwaardetabel december 2022

Per email van 23 december 2022, zoals herhaald bij email van 24 januari 2023, is namens Blue Amigo aan de Provincie – opnieuw – verzocht in te stemmen met een aanpassing van de Boekwaardetabel. Deze aanpassing betreft het toevoegen van de volgende kostenposten die nog niet in de huidige Boekwaardetabel zijn meegenomen:

- Contractvariaties (Variation to Contract offers of “VTCs”), dat wil zeggen variaties op het initiële ontwerp c.q. het bouwcontract van het Materieel;
- Transportkosten voor de Hybride Schepen van Turkije naar Nederland ; en
- Reserve-onderdelen ter zake het Materieel.

Het totaal van de hierboven genoemde kostenposten komt naar de berekening van Blue Amigo uit op een bedrag van circa EUR 2.500.000. Blue Amigo wenst dit bedrag in de Boekwaardetabel mee te nemen.

Deskundigenoordeel Doldrums Marine & Technical Surveyors

De Provincie heeft opdracht gegeven aan Doldrums Marine & Technical Surveyors (Doldrums) om een onafhankelijk deskundigenoordeel te geven met betrekking tot de aanvullende kostenonderdelen zoals opgevoerd door Blue Amigo. Deze opdracht heeft geresulteerd in een deskundigenbericht van 31 januari 2022 (het Doldrums Rapport, zie bijlage).

Gedeputeerde Staten van de Provincie stemmen in met een gedeeltelijke aanpassing van de Boekwaardetabel. Hierbij nemen zij grotendeels de conclusies uit het Doldrums Rapport over.

In aanvulling hierop besluiten Gedeputeerde Staten niet akkoord te zijn met de door Blue Amigo gewenste opname in de Boekwaardetabel van de mobilisatiekosten ad EUR 820.000. Die kosten komen naar het oordeel van Gedeputeerde Staten niet rechtstreeks ten goede aan de schepen. Voor de posten die wel aan de Boekwaardetabel kunnen worden toegevoegd – contractvariatie en reserve-onderdelen – geldt dat wel.

Aldus besluit Gedeputeerde Staten tot instemming voor een wijziging van de Boekwaardetabel, als volgt:

- Verhoging van de in de Boekwaardetabel opgenomen waarde voor de schepen en infrastructuur met een bedrag van in totaal EUR 50.990, af te schrijven in 30 jaar (lineair naar nihil, met een jaarlijks gelijk bedrag);
- Aanvulling van de Boekwaardetabel met een post voor reserveonderdelen ter hoogte van in totaal EUR 759.985,86, , af te schrijven in 30 jaar (lineair naar nihil, met een jaarlijks gelijk bedrag).

Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW : € 0,00

Programma : Ambitie 2 - Bereikbaar Zuid-Holland

Financiële risico's : Het opnemen van de aanvullende kostenposten in de boekwaardetabel leidt tot een verhoging van de koopsom c.q. boekwaarde van de schepen. Deze verhoging zal naar verwachting effect hebben op de hoogte van de jaarlijkse afschrijving op deze schepen en daarmee ook op het exploitatieresultaat van de concessiehouder. Dit betekent overigens niet, dat daardoor de hoogte van de exploitatiesubsidie wijzigt. Door de hogere boekwaarde wijzigt wel de omvang van de overnamegarantie van de Provincie voor het geval er geen opvolgende concessiehouder wordt gevonden.

Juridisch kader

De bijgevoegde brief, met de toestemming voor een verandering in de eigendom van de Concessiehouder zoals vervat in de brief van 6 februari 2023, is in overleg met extern juridisch advies opgesteld.

De Provincie heeft tevens extern juridisch advies gevraagd over het al dan niet honoreren van het verzoek van Blue Amigo tot aanpassing van de Boekwaardetabel. Dit advies is gegeven in de vorm van een notitie gedateerd 1 februari 2023 (zie bijlage).

Kort samengevat is het volgende gemeld:

- Aanpassing van de boekwaarde(tabel) is juridisch gezien niet verplicht. De Provincie wordt geconfronteerd met aanvullende kostenposten waarmee zij geen rekening meer hoefde te houden. Het opnemen van deze aanvullende kostenposten in de Boekwaardetabel leidt tot een verhoging van de koopsom die een eventuele opvolgende concessiehouder voor het Materieel zal moeten betalen (en daarmee indirect of -indien geen opvolgend vervoerder zal worden geselecteerd- tot hogere (exploitatie)prijs/ exploitatiesubsidie voor de Provincie).
- Het financiële rapport bevat geen taxatie; er is geen oordeel geveld of de totaal voorgestelde waarde van de schepen nog marktconform is. Niet is uit te sluiten dat door aanpassing van de Boekwaarde tabel geenszins meer sprake is van een marktconforme overnameprijs. Wel staat in dit rapport dat voorgestelde ophoging van € 810.975,80 noodzakelijke kosten betreft en de inschatting daarvan redelijk is.

Bedrijfsvertrouwelijke informatie

Uit hoofde van art 20 lid 2 van de Overeenkomst Personenvervoer over Water Rotterdam–Drechtsteden heeft de vervoerder informatie verstrekt aan de Provincie teneinde deze in staat te stellen de verzoeken te beoordelen op de gevolgen van de beoogde veranderingen in eigendom of zeggenschap voor de provincie en de overeenkomst. Dit betreft bedrijfsvertrouwelijke informatie die door de Provincie in beginsel niet aan derden mag worden verstrekt.

Specifiek wordt met dit besluit op grond van artikel 55, lid 1 van de Provinciewet, geheimhouding opgelegd op de rapportage van Doldrums, het juridisch advies van Van Doorne Advocaten en de bijlage inzake de reserveonderdelen bij de brief aan Blue Amigo omdat hier sprake is van vertrouwelijke bedrijfs- of fabricagegegevens waarvan bekendmaking tot schade voor Blue Amigo kan leiden. Daarom wordt tevens een beroep gedaan op artikel 5.1, eerste lid, onder c, van de Wet open overheid.

Voorts wordt de brief van Blue Amigo inzake verzoek tot instemming met de in het goedkeuringsverzoek van 6 februari 2023 genoemde transacties met een beroep op artikel 3, onder a van de Beleidsregel actieve openbaarheid provincie Zuid-Holland 2017, niet actief openbaar gemaakt. In deze brief is informatie opgenomen over concurrentiegevoelige informatie. Het gaat daarbij om transacties binnen aandeelhouders onderling, waarvan openbaar making de concurrentiepositie van Blue Amigo kan schaden. Deze informatie is vertrouwelijk aan de provincie medegedeeld. Daarom wordt een beroep gedaan op artikel 5.1, lid 2, onder f van de Wet open overheid.

2 Voorafgaande besluitvorming

Op 26 juli 2022 heeft Gedeputeerde Staten aan de Concessiehouder toestemming verleend voor een wijziging van zeggenschap in de onderneming en de overdracht aan Blue Amigo. Daarnaast heeft de provincie in dat besluit ingestemd met het onderbrengen van de Nul emissieschepen, de hybride schepen, de productiemiddelen en de nachtsteiger in de overnameregeling die van kracht is binnen de POW Concessieovereenkomst.

3 Proces

Het besluit van Gedeputeerde Staten leidt niet reeds tot wijziging van de Boekwaardetabel. Vanwege het civiel rechtelijke karakter van die overeenkomst is voor wijziging daarvan – waaronder ook begrepen: een aanpassing van de Boekwaardetabel – instemming van beide partijen bij de POW Concessieovereenkomst vereist. Teneinde deze instemming te verkrijgen, zal Blue Amigo worden verzocht een schriftelijk verzoek tot wijziging bij de Provincie in te dienen conform het besluit van Gedeputeerde Staten. De conform dat besluit aan te passen Boekwaardetabel wordt aangehecht als bijlage. De Provincie zal de goedkeuringsbrief van Blue Amigo accorderen, al dan niet via een separate brief, waarbij de wijziging van de Boekwaardetabel is geëffectueerd.

4 Participatie en rolneming

Provinciale Staten hebben de kaders voor de Overeenkomst Personenvervoer over Water Rotterdam – Drechtsteden bepaald door het vaststellen van het Beleidskader Personenvervoer over Water Rotterdam – Drechtsteden. Binnen de overeenkomst ligt de bevoegdheid voor de gevraagde toestemmingen bij Gedeputeerde Staten.

5 Communicatiestrategie

Na besluitvorming van Gedeputeerde Staten zullen Provinciale Staten over de wijzigingen worden geïnformeerd door middel van bijgaande brief.