

Ontwerp Investeringsreglement Breedbandfonds Brabant B.V.

7 mei 2013

vastgesteld en goedgekeurd door de Algemene Vergadering van
Breedbandfonds Brabant B.V. bij besluit van [...] 2013,
met inachtneming van de provinciale verordening **

Artikel 1 Uitleg

1.1 In dit Investeringsreglement wordt verstaan onder:

Algemene Vergadering:	de algemene vergadering van Breedbandfonds Brabant BV.
Awb:	Algemene wet bestuursrecht.
Bestuur:	het bestuur van Breedbandfonds Brabant BV.
Breedbandfonds:	het Breedbandfonds Brabant zoals beschreven in het Instellingsbesluit, met het Fondsvermogen.
Breedbandfonds BV:	de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Breedbandfonds Brabant B.V.
Cofinanciering:	het met een ander financiering dan afkomstig van het Breedbandfonds bijdragen aan de financieringsbehoefte van een Project, zoals beschreven in artikel 5.3.
Debt cover ratio:	de vrije beschikbare kasstroom voor rente en aflossing / rente en aflossing
Desinvestering:	de aflossing van de Lening dan wel het beëindigen van een Garantiestelling die door middel van Financiering is verstrekt aan een Doelonderneming.
Digitale Agenda:	Startnotitie Digitale Agenda van Brabant(2012)
Doelonderneming:	rechtspersoon die voldoet aan de criteria opgenomen in artikel 4, waaraan Breedbandfonds Brabant BV Financiering verschaft of overweegt Financiering te verschaffen.
Financiering:	verstrekken van Leningen en/of Garanties, wat steeds geldt als een subsidie in de zin van artikel 4:21 Awb.
Fondsvermogen:	het vermogen van Breedbandfonds ten tijde van het ondertekenen van deze Overeenkomst ter grootte van nominaal EUR 50.0000.0000,= (vijftig miljoen euro), welk Fondsvermogen door het uitoefenen van Trekkingsrechten wordt gevuld, zoals beschreven in de door BOM Holding en de Provincie op ** ondertekende overeenkomst van opdracht tot uitvoering van Breedbandfonds Brabant.

Garantiestelling:	waarborg voor de betalingsverplichtingen van een Doelonderneming aan een financiële instelling tegen een overeengekomen vergoeding.
Gedeputeerde Staten:	Gedeputeerde Staten van de Provincie Noord-Brabant.
Grijs Gebied:	gebied waar één NGA Netwerk aanwezig is en er in de komende drie jaar geen ander NGA Netwerk wordt ontwikkeld.
Homes Activated:	het aantal op het NGA Netwerk aangesloten verblijfseenheden (woonhuizen of bedrijven) met een actieve verbinding (i.h.a. door afnemen van ten minste één (1) dienst).
Homes Passed:	het aantal verblijfseenheden (woonhuizen of bedrijven) dat aangesloten kan worden op het NGA Netwerk, waarbij geldt dat het NGA Netwerk is aangelegd tot minimaal het <i>streetcabinet</i> maar afhankelijk van de plaatselijke omstandigheden tot aan de erfgrans, de gevel of tot in de meterkast.
Instellingsbesluit	het besluit van Gedeputeerde Staten genomen op ** 2013 tot het instellen van het Breedbandfonds, binnen de Provincie op basis van de door de Provincie bij besluit van ** vastgelegde Kaderstellende Nota Digitale Agenda van Brabant 2013-2016.
Investeringscommissie:	de onafhankelijke adviescommissie van Breedbandfonds Brabant BV, als bedoeld in artikel ** van de statuten van Breedbandfonds Brabant BV.
Investeringsreglement:	dit reglement.
Lening:	de door Breedbandfonds Brabant BV verstrekte geldlening aan een Doelonderneming.
NGA Netwerk:	aansluitnetwerken die volledig of gedeeltelijk gebruikmaken van optische elementen en die breedbandtoegangsdiensden kunnen leveren met betere kenmerken dan bestaande basisbreedbandnetwerken, zoals bedoeld in de Mededeling van de Europese Commissie met nummer 2013/C 25/01.
Passief NGA Netwerk:	het passieve deel (te weten zonder enige actieve component, dat gewoonlijk civieltechnische infrastructuur, buizen, dark fibre en straatkasten omvat) van een NGA Netwerk.
Projecten:	de projecten zoals gedefinieerd in artikel 3.1
Provincie:	Provincie Noord-Brabant.

Wit Gebied: te lezen als "Wit NGA Gebied"; een gebied waar geen NGA Netwerk aanwezig is en waar deze infrastructuur in de komende drie jaar niet wordt ontwikkeld.

- 1.2 Een beslissing tot het al dan niet verstrekken van Financiering dan wel het doen van een Desinvestering geldt als een besluit in de zin van de Awb.
- 1.3 Verwijzingen naar artikelen zijn steeds verwijzingen naar artikelen van dit Investeringsreglement, behoudens indien uitdrukkelijk naar een ander document is verwezen.

Artikel 2 Algemene bepalingen

- 2.1 Het primaire doel van het Breedbandfonds is door het beschikbaar stellen van Financiering bij te dragen aan het realiseren van NGA Netwerken in buitengebieden en bedrijventerreinen behorende tot een Wit Gebied behorende tot het geografisch gebied van de Provincie ter stimulering van en als bijdrage aan de realisatie van de Digitale Agenda van Brabant.
- 2.2 Het subsidiaire doel van het Breedbandfonds is het met het beschikbaar stellen van Financiering bij te dragen aan:
 - (i) het vergroten van het aantal Homes Passed voor huishoudens, instellingen en bedrijven in buitengebieden behorende tot Wit Gebied van de Provincie;
 - (ii) het vergroten van het aantal Homes Passed voor bedrijven op bedrijventerreinen behorende tot Wit Gebied van de Provincie.
- 2.3 Breedbandfonds Brabant BV verschaft uitsluitend Financiering aan een Doelonderneming waarbij de aan de Financiering te verbinden verplichtingen en voorwaarden vallen binnen de wettelijke kaders en dit Investeringsreglement.
- 2.4 Breedbandfonds Brabant BV verschaft Financiering aan Doelondernemingen voor zover dit in overeenstemming is met de door de Europese Commissie te stellen kaders met betrekking tot staatssteun.
- 2.5 Het verstrekken van Financiering door Breedbandfonds Brabant BV dat valt buiten de voorwaarden vastgelegd in dit Investeringsreglement vereist de voorafgaande goedkeuring van de raad van commissarissen van BOM Holding. Alsdan geldt steeds dat Breedbandfonds Brabant BV uitsluitend Financiering aan Doelondernemingen verstrekt indien dat geen niet-geoorloofde staatssteun oplevert, waarbij de Breedbandfonds Brabant BV zonodig voorafgaande goedkeuring van de Europese Commissie vraagt voor een voorgenomen Financiering
- 2.6 Het voornemen om in afwijking van het Investeringsreglement door het storten van aandelenkapitaal te participeren in Doelondernemingen dan wel het verstrekken van een Financiering van meer dan EUR 5.000.000,= (vijf miljoen euro) wordt voorafgaand ter goedkeuring voorgelegd aan de algemene vergadering van aandeelhouders van de BOM

Holding. Alsdan geldt steeds dat Breedbandfonds Brabant BV uitsluitend Financiering aan Doelondernemingen verstrekt indien dat geen niet-geoorloofde staatssteun oplevert, waarbij de Breedbandfonds Brabant BV zonodig voorafgaande goedkeuring van de Europese Commissie vraagt voor een voorgenomen Financiering.

Artikel 3 Aard van de te financieren Projecten

- 3.1 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt enkel Financiering voor een project (hierna: "Project") indien is voldaan aan ieder van de volgende criteria:
- (i) het realiseren van een nieuw Passief NGA Netwerk, zonder een keuze te maken voor een bepaalde technologische oplossing, met een te verwachten technische levensduur van nog ten minste vijftien (15) jaar, te weten glasvezel, coaxkabel (vanaf Docsis 3.0) alsmede draadloze alternatieven, met name straalverbindingen, als aanvulling voor zeer moeilijk bereikbare locaties die onderdeel uitmaken van een gekozen technologische mix.
 - (ii) geen sprake is van een NGA Netwerk bestaande uit VDSL2, of 4G/LTE
 - (iii) het project is gelegen in het geografisch gebied van de Provincie;
 - (iv) marktpartijen moeten aantonen dat (a) hetzij sprake is van een Wit Gebied, (b) hetzij sprake is van een gebied waartoe ten dele Grijs Gebied behoort en ten dele Wit Gebied behoort, maar het gebied als geheel vanwege doelmatigheidsoverwegingen is samengesteld;
 - (v) financiering in Grijs Gebied zoals bedoeld in onderdeel (iv) wordt uitsluitend onder marktconforme voorwaarden verleend, indien aantoonbaar noodzakelijk voor realisatie van NGA Netwerk in Wit Gebied;
 - (vi) sprake is van een free-riders regeling waarmee wordt voorkomen dat consumenten, bedrijven, instellingen of anderen door op een later moment dan ten tijde van het realiseren van het NGA Netwerk te kiezen voor een aansluiting op dat NGA Netwerk een lager bedrag voor die aansluiting of het gebruik daarvan betalen;
 - (vii) waarborgen dat derden-exploitanten daadwerkelijk wholesaletoegang hebben tot het NGA Netwerk tegen eerlijke en non-discriminatoire voorwaarden, zoals bedoeld in paragraaf 78 van de Mededeling van de Europese Commissie met nummer 2013/C 25/01, en indien van toepassing, volgens de door de ACM vastgestelde beginselen inzake tarifiering.
- 3.2 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt enkel Financiering indien Breedbandfonds Brabant BV een sluitend business case met betrekking tot de gevraagde Financiering heeft ontvangen en positief heeft beoordeeld, waarbij die business case ten minste omvat:
- (i) de onderbouwing van de verwachting dat de Doelonderneming zal kunnen voldoen aan de verplichtingen uit hoofde van de gevraagde Financiering, waaronder de verplichting tot betaling van aflossing en rente indien sprake is van een Lening en de verplichting tot betaling van een garantiopremie indien sprake is van een Garantiestelling;
 - (ii) de onderbouwing van de verwachting dat sprake is van een *debt cover ratio* bij de Doelonderneming van ten minste 1,2 gedurende de gehele looptijd van de gevraagde Financiering;
 - (iii) de inrichting van een transparante en prudente administratieve organisatie voor de terugbetalingen van de rente en de aflossing van de leningen.

- 3.3 Mocht sprake zijn van meerdere aanvragen voor Financiering in een bepaald gebied voor een Project, dan zal de financiering worden verstrekt op basis van de volgende prioriteitsvolgorde: 1. aantal Homes Passed in het Witte Gebied en 2. economisch meest voordelige aanbieding voor het fonds.

Artikel 4 Aard van de te financieren Doelonderneming

- 4.1 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt enkel Financiering aan een rechtspersoon die voldoet aan één van de volgende criteria:
- (i) een netwerkcoöperatie of andere rechtsvorm die met het Project in eigen beheer een NGA Netwerk laat aanleggen ten behoeve van de gebruikers van dat NGA Netwerk;
 - (ii) een financieringscoöperatie of andere rechtsvorm die ten behoeve van de gebruikers van het met het Project te realiseren NGA Netwerk financiering voor aanleg van dat NGA Netwerk beschikbaar stellen;
 - (iii) een marktpartij die voor eigen risico en rekening met het Project investeert in het (laten) aanleggen van een NGA Netwerk ten behoeve van de gebruikers van dat NGA Netwerk.
- 4.2 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt enkel Financiering aan een Doelonderneming die voldoet aan integriteitsvereisten. Een Doelonderneming voldoet aan die vereisten indien:
- (i) is voldaan aan de normen voortvloeiend uit de Wet Bibob en/of de Bibob beleidslijn van de Provincie, ook indien de Wet Bibob niet van toepassing is: inhoudende dat (a) er is geen sprake of sprake geweest van schending van de beroepsmoraliteit respectievelijk de professionele integriteit, (b) er is geen sprake of sprake geweest van ernstige fouten in de uitoefening van het beroep of bedrijf, (c) er is geen sprake of sprake geweest van betrokkenheid bij strafbare feiten en (d) er is geen sprake of sprake geweest van betrokkenheid bij witwassen;
 - (ii) is voldaan aan de normen voortvloeiend uit het beleid met betrekking tot maatschappelijk verantwoord ondernemen van de Provincie, inhoudende (a) de wijze waarmee de Doelonderneming in de regel omgaat met grondstoffen en de impact van producten en diensten op de natuurlijke omgeving, (b) de sociale verhoudingen binnen de Doelonderneming met werknemers en de verhoudingen met de omwonenden van het bedrijf dat door de Doelonderneming wordt uitgeoefend en (c) de naleving door de Doelonderneming van de regels voor behoorlijk en verantwoord bestuur, in overeenstemming met het voor de code die in de industrie waarin de Doelonderneming werkzaam is op de desbetreffende Doelonderneming van toepassing is
- Ten behoeve van de beoordeling in hoeverre aan de bovenstaande normen wordt voldaan door een Doelonderneming, kan Breedbandfonds Brabant BV verlangen dat een Doelonderneming een daarop gerichte vragenlijst invult en nadere gegevens verstrekt.
- 4.3 De Doelonderneming dient bij de aanvraag tot Financiering aan te tonen dat de Doelonderneming bij het vragen of verkrijgen van de Financiering en Cofinanciering voldoet aan de Wet financieel toezicht.

Artikel 5 Voorwaarden van de te verstrekken Financiering (algemeen)

- 5.1 De looptijd van het Breedbandfonds Brabant bedraagt ten hoogste 25 jaar, behoudens in het geval de Provincie een kortere of langere looptijd heeft vastgesteld.
- 5.2 Vanaf de datum van oprichting van Breedbandfonds Brabant BV mag het Fondsvermogen ten hoogste 13 jaar worden benut voor het verstrekken van Financiering.
- 5.3 Als voorwaarden van de te verstrekken Financiering geldt:
- (i) een looptijd die niet langer is dan de looptijd van het Breedbandfonds zoals beschreven in het eerste artikellid zoals die looptijd geldt ten tijde van het verstrekken van de Financiering;
 - (ii) de Financiering bedraagt ten minste EUR 50.000,= (vijftigduizend euro);
 - (iii) tot ten hoogste 50% van de financieringsbehoefte van een Project (ook wel: Cofinanciering);
 - (iv) de Financiering is inclusief niet verrekenbare BTW.
- 5.4 Als uitgangspunt geldt dat Financiering door middel van een Lening wordt verstrekt. De verdere voorwaarden daarvan zijn beschreven in artikel 6. Mocht de Doelonderneming in de aanvraag voor het verkrijgen van Financiering deugdelijk onderbouwen dat niet (uitsluitend) een Lening, maar (tevens) een Garantiestelling wordt gewenst, dan geldt de procedure beschreven in artikel 7. Daarbij geldt dat het totale bedrag waarvoor Garantiestellingen worden verleend nooit meer kan zijn dan 10% van het Fondsvermogen. Garantstellingen worden door middel van een reservering binnen het fondsvermogen volledig afgedekt. Geen Lening of Garantiestelling wordt verstrekt voor zover door verstrekking daarvan het Fondsvermogen zou worden uitgeput.
- 5.5 Behoudens wijziging van dit artikellid, bedraagt het plafond voor te verstrekken Financiering een bedrag van nominaal het Fondsvermogen. Wijziging van dit artikellid heeft niet eerder werking dan nadat zulks bekend is gemaakt conform het in artikel 10 lid 3 van dit Investeringsreglement bepaalde.
- 5.6 Aanvragen voor Financiering worden op volgorde van binnenkomst behandeld en geen Financiering wordt verstrekt voor zover zulks het op dat moment beschikbare Fondsvermogen overschrijdt.
- 5.7 Financiering wordt slechts verleend onder de opschortende voorwaarde dat na de toekenning van Financiering een overeenkomst met de Belanghebbende(n) tot stand komt ter zake de uitvoering van het Project en de verstrekte Financiering.

Artikel 6 Voorwaarden van de te verstrekken Lening

- 6.1 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt Financiering in de vorm van een Lening:
- (i) waarbij de hoofdsom van de Lening gedurende de looptijd van de Financiering niet groter zal worden;
 - (ii) met een rente waarbij de hoogte wordt vastgesteld door Breedbandfonds Brabant BV;

- (iii) met zekerheden waarbij de aard wordt vastgesteld door Breedbandfonds Brabant BV naar aanleiding van de business case die de Doelonderneming bij de aanvraag voor de Financiering ter beschikking heeft gesteld.

Artikel 7 Voorwaarden van de te verstrekken Garantiestelling

- 7.1 Breedbandfonds Brabant BV verstrekt Financiering in de vorm van Garantiestelling:
- (i) met een garantiepremie binnen de bandbreedte vastgelegd in Europese Mededeling 2008/C 155/02 betreffende de toepassing van de artikelen 87 en 88 van het EG-Verdrag op staatssteun in de vorm van garanties dan wel het daarvoor in de plaats gekomen normatief kader;
 - (ii) voor ten hoogste 80% van de financieringsbehoefte van het Project;
 - (iii) met een looptijd van ten hoogste vijf (5) jaar.

Artikel 8 Beslissing tot verstrekken van Financiering

- 8.1 Als Breedbandfonds Brabant BV voornemens is Financiering te verschaffen aan een Doelonderneming, legt het Bestuur het voornemen voor advies voor aan de Investeringscommissie dat advies als bedoeld in artikel 3:9 Algemene wet bestuursrecht uitbrengt aan het Bestuur ten aanzien van het nemen van besluiten op door Breedbandfonds Brabant BV ontvangen aanvragen voor het verstrekken van Financiering. Het voorstel aan de Investeringscommissie bevat ten minste:
- a. het totale bedrag van de financieringsbehoefte van de Doelonderneming en welk deel is beoogd als Financiering te verstrekken door Breedbandfonds Brabant BV;
 - b. onder welke voorwaarden de Financiering zal worden gedaan, inclusief het concept van de documentatie met betrekking tot de beoogde Financiering;
 - c. een onderbouwing op welke wijze aan de hiervoor beschreven voorwaarden van dit Investeringsreglement zal worden voldaan; en
 - d. een strategie voor de aflossing van de Lening of het vervallen van de Garantiestelling.
- 8.2 In het advies van de Investeringscommissie is ten minste opgenomen of, en op welke wijze, de beoogde Financiering voldoet aan de voorwaarden opgenomen in dit Investeringsreglement. Het advies van de Investeringscommissie wordt schriftelijk vastgelegd en zal worden meegezonden tezamen met het besluit genomen op de aanvraag voor het verstrekken van Financiering en kan eventueel openbaar worden gemaakt als gevolg van vigerende regelgeving.
- 8.3 Indien de Investeringscommissie positief aan het Bestuur adviseert, kan het Bestuur de beslissing nemen tot het verstrekken van Financiering, maar is daartoe niet verplicht.
- 8.4 Indien de Investeringscommissie negatief adviseert aan het Bestuur, kan het Bestuur beslissen geen Financiering te verstrekken dan wel een gemotiveerd voorstel tot het verstrekken van Financiering ter goedkeuring voor te leggen aan de raad van commissarissen van BOM Holding.

Artikel 9 Vastlegging beslissingen tot Financiering of Desinvestering

- 9.1 De beslissing van Breedbandfonds Brabant BV tot het al dan niet verstrekken van Financiering en het doen van een Desinvestering wordt bekendgemaakt in een besluit in de zin van de Awb en medegedeeld aan de Doelonderneming, aangevuld met een documentatie waarin de verplichtingen en voorwaarden van de Financiering of Desinvestering zijn vastgelegd indien Breedbandfonds Brabant BV heeft besloten Financiering te verstrekken respectievelijk Desinvestering te doen.

Artikel 10 Wijziging Investeringsreglement

- 10.1 Dit Investeringsreglement geldt totdat het wordt gewijzigd of ingetrokken:
- a. op voorstel van het Bestuur na goedkeuring van de Algemene Vergadering, waarbij de Algemene Vergadering voor die goedkeuring de voorafgaande goedkeuring van haar uiteindelijke aandeelhouder (te weten, de Provincie) nodig heeft;
 - b. op instructie van de uiteindelijk aandeelhouder van Breedbandfonds Brabant BV (te weten, de Provincie), welke instructie zal worden opgevolgd door een besluit van de Algemene Vergadering.
- 10.2 Een wijziging als bedoeld in het vorige artikellid kan niet plaatsvinden indien deze strijdig is met de subsidieverordening van de Provincie die geldt met betrekking tot het Breedbandfonds.
- 10.3 Het Bestuur maakt wijzigingen van dit Investeringsreglement zo spoedig mogelijk bekend overeenkomstig het bepaalde in afdeling 3.6 van de Awb, waarna de wijziging van het Investeringsreglement in werking treedt.