



Aan: de Stichting Bureau Toezicht en Normering
Ter attentie van dhr. ir. mr. D.J.G. de Palm

Willemstad, Curaçao

Datum:

03 APR 2019

Contactpersoon

Giselle Hollander

E-mail

Giselle.Hollander@gobiernu.cw

Uw brief d.d.

Uw kenmerk

Ons nummer:

2019/012194

Onderwerp:

Reactie op rapport SBTNO d.d. 22 maart 2019

Pagina

1 van

Aantal Bijlagen

Geachte heer de Palm,

Naar aanleiding van uw schrijven d.d. 22 maart jl, wens ik van de gelegenheid gebruik te maken om op bepaalde punten die in uw rapport naar voren zijn gebracht, in te gaan. We danken u voor uw aanbevelingen en zullen deze uiteraard meenemen in toekomstige onderhandelingen.

Hoogte boekverliezen

Of hetgeen u m.b.t. de boekverliezen zich daadwerkelijk zal plaatsvinden, zal de toekomst uitwijzen. In ieder geval zullen de verplichtingen gedurende de looptijd van de overeenkomst(en) worden gemonitord en zal hieromtrent worden gerapporteerd.

Onevenwichtigheid bij verdeling tussen Sint Maarten en Curaçao voor wat betreft opbrengsten en risico's

De beoogde koper heeft aangegeven alle aandelen in UTS te willen verkrijgen. Hiervoor heeft de beoogde koper zowel met de Commissie Privatisering UTS Curacao onderhandeld als met de Commissie Privatisering UTS Sint Maarten. Doordat de transactie voor de aandelen van Sint Maarten door Sint Maarten kan worden aangegaan nadat goedkeuring is verleend bij landsverordening, neemt het proces m.b.t. de aandelenoverdracht meer tijd in beslag dan Curaçao.. De beoogde koper heeft Sint Maarten echter bij brief geïnformeerd dat de voorwaarden waaronder de transactie met Curacao worden aangegeven *mutatis mutandis* hebben te gelden voor Sint Maarten (uiteraard met de aandelenpercentages in acht genomen. Sint Maarten zal derhalve op het moment dat zij de transactie met de beoogde koper aangaan *pro rata* delen in alle baten en risico's in verband met deze transactie.

Voor wat betreft de totale Koopprijs voor UTS geldt dat de waarde van de aandelen vastgesteld is per Closing Date met Curacao. Het bedrag dat door de Koper verschuldigd is voor de aandelen is bepaald aan de hand van de "enterprise value" (ondernemingswaarde). Van de Koopprijs (voor alle aandelen) worden enkele zaken afgetrokken, waaronder het bedrag aan dat op de escrow rekeningen wordt gestort. Van het restbedrag krijgt land Curaçao 87,5% en Sint Maarten 12,5%. Beide landen delen aldus me voor de escrow. Sint Maarten zal alsdan 12,5% ontvangen van de koopsom die op de Closing Date van de overeenkomst tussen de Koper, UTS en Land Curaçao is vastgesteld.



Dit heeft overigens ook te gelden voor de Stichting Beheer en Afwikkeling Activa UTS, waarin Sint Maarten *pro rata* zowel zal delen in de kosten en de baten. De statuten van deze stichting zullen op korte termijn worden omgezet in de model-statuten die door het Land zijn vastgesteld.

Instelling Commissie Privatisering UTS

De Commissie Privatisering UTS is ingesteld door de regering om onder meer onderhandelingen te voeren met potentiële strategische partner(s)/koper. Deze commissie rapporteert aan de regering. Vanwege de financiële maatregelen en het gebrek aan financiële middelen op de begroting, is aan UTS gevraagd om de kosten die gemoeid zijn met de vergoeding van de werkzaamheden van de commissieleden in rekening te brengen bij UTS. Het betreft een voorschot op de vergoedingen door UTS. Uiteindelijk worden deze vergoedingen toch verdisconteerd met de koopprijs en dus door het land betaald. Overigens heeft het bestuur van UTS binnen de vennootschapsrechtelijke kaders de vergoedingen van de Commissie Privatisering UTS geaccordeerd.

Gevolgde procedure strategische partner/vervreemding aandelen

In de Terms of Reference Selectie Strategische Partner UTS N.V. de zoektocht werd opgestart naar een partner (bedrijf) die bereid was kapitaal te investeren in ruil voor aandelen in UTS. De Raad van Ministers heeft ten tijde van de goedkeuring van de ToR (bij besluit d.d. 9 maart 2016 met zaaknummer 2015/057715) rekening gehouden met het scenario dat het Land een verwaarloosbaar belang in UTS zou behouden.

Gesteld zou kunnen worden dat het ingeslagen traject van strategische partner ook rekening heeft gehouden met het scenario waarbij alle aandelen zouden worden overgedragen. Een ander standpunt zou kunnen zijn geweest dat een nieuw traject voor het leveren van alle aandelen doorlopen zou moeten worden.

Het Land stond voor enkele beslissingen:

- a. het traject opnieuw op te starten, waarbij de aanbesteding specifiek betrekking heeft op de overdracht van alle aandelen of;
- b. het voortzetten van een reeds ingeslagen traject, waarbij er al rekening is gehouden met de overdracht van aandelen en waarbij er reeds kandidaten zijn benaderd, en die geen belangstelling hebben getoond.

Uit ingewonnen adviezen van het Ministerie van Financiën volgt dat de intrinsieke waarde van UTS door de verliezen over de jaren 2017 en 2018 is gedaald. Bij de verkoop van aandelen wordt een relatief klein verlies geleden. Zonder de verkoop bestond het risico dat de waarde van UTS verder afneemt als gevolg van een verslechterende concurrentiepositie door oplopende technologische achterstanden. Het risico bestond dat de waarde van UTS voor het Land nog verder zal afnemen.

UTS heeft mede vanwege het uitblijven van aantrekken van een groot bedrag aan vers kapitaal c.q. investeringen, haar concurrentiekracht op de lokale markt verloren. De continuïteit van de onderneming van UTS is als gevolg hiervan onder druk komen te staan. Land Curaçao was als aandeelhouder, gezien haar eigen precaire financiële situatie, niet in staat om de nodige investeringen in UTS op korte termijn te kunnen doen. Ook is rekening gehouden met het feit dat van de 33 bedrijven, slechts twee daarvan belangstelling hebben getoond in UTS. Daarbij geldt dat de Koper, de enige daadwerkelijke serieuze kandidaat was met een *fit* profiel, een sterke financiële



huishouding, *presense* in de regio etc. Rekening houdende met het voorgaande, is de beslissing genomen dat het opstarten van een traject, in het bijzonder gericht op de verkoop van alle aandelen van Land Curaçao, De regering is m.b.t. deze beslissing gesteund door de Staten middels een motie die is vastgesteld in de vergadering van 10 december 2018.

Belangen bij de verkoop van aandelen vs. belangen bij zoeken naar een strategische partner

U heeft aangegeven dat de belangen bij het zoeken van een strategische partner (door de vennootschap) uiteen zouden kunnen lopen met de belangen van een aandeelhouder bij het onderhandelen over een overdracht van aandelen. Het traject ten behoeve van een strategische partner, hield echter mede in de overdracht van (een deel) van de aandelen. De belangen van de aandeelhouder om een zo hoog mogelijke prijs te bedingen, zijn dus ook meegewogen in het proces van het zoeken naar een strategische partner. Bij het proces tot verkoop van alle aandelen (van het land Curaçao) zijn ook de belangen, gericht op de continuïteit van de vennootschap meegenomen, omdat dit de aankoop door de Koper aantrekkelijk zou maken en voor Curaçao zou betekenen dat de werkgelegenheid die door deze onderneming wordt gecreëerd in stand zal kunnen blijven en verder zou kunnen groeien. Verder geldt dat het Land Curaçao ook is bijgestaan door haar adviseurs bij het Ministerie van Financiën, Bureau Telecommunicatie en Post en het Ministerie van Algemene Zaken (Afdeling Algemene en Juridische Zaken). Zoals u heeft aangegeven, is kennis genomen van de adviezen van deze organisaties en zijn deze in ogenschouw genomen.

Verhaalsmogelijkheden vanwege constructie voor de Koop

Voor het Land Curacao – als verkopende en leverende partij – is van materieel belang dat zij de koopprijs ontvangt voor de te leveren aandelen. Enig materieel verhaal zou zien op het niet betalen van de koopprijs terwijl de aandelen wel zijn geleverd (en het Land Curacao hierdoor geen eigendom meer heeft over de aandelen). Dit risico is ondervangen doordat het leveren van de aandelen en het betalen van de koopprijs (nagenoeg) gelijktijdig geschiedt. Hiermee is het meest materiele verhaalsrisico voor het Land Curacao gemitigeerd. .

Vermenging van publiek- en privaatrechtelijke zaken

Van Uw opmerking m.b.t. de scheiding tussen publiek- en privaatrechtelijke zaken is kennis genomen. Dit had een opzet kunnen zijn, waarbij er tussen de burger en de bestuursorganen (minister en regering) een publiekrechtelijke overeenkomst zou zijn aangegaan. En daarnaast een privaatrechtelijke overeenkomst waarin uitsluitend de levering van de aandelen zou zijn geregeld en andere privaatrechtelijke zaken. Het Land heeft uit praktische overwegingen echter de voorkeur eraan gegeven om deze rechtsgebieden te voegen in één overeenkomst, waarbij ook de minister en de regering als bestuursorgaan zijn betrokken. De gekozen optie is overigens niet ongebruikelijk in transacties van deze aard, waarbij partijen uit diverse jurisdicties betrokken zijn.

Toepasselijk recht

Het vaststellen van jurisdictie behoort tot de contractsvrijheid van partijen. Het van toepassing verklaren van het recht van New York is niet ongebruikelijk voor transacties waarbij partijen uit diverse jurisdicties betrokken zijn.

Hoogachtend,
Minister van Verkeer, Vervoer en Ruimtelijke Planning

mw. Z.A.M. Lesus-Leito, MBA