

ALLEN & OVERY

ALLEN & OVERY LLP

AMSTERDAM

LEESWIJZER

Aan **De Aandeelhouders van ENECO Holding N.V.**
Van Notaris Mr. R.J.J. Lijdsman
Datum 4 januari 2006
Onderwerp **Wijziging statuten ENECO Holding N.V. - Nieuwe wet structuurregeling.**

Onderstaand een samenvatting van de wijzigingen van het structuurregime zoals die vanaf 1 oktober 2004 zijn gaan gelden ingevolge een wetswijziging ("de Nieuwe Wet") voorzover van belang voor ENECO Holding N.V. ("ENECO") De Nieuwe Wet bevat ook een aantal bepalingen die niet specifiek voor een structuurvennootschap gelden maar voor alle N.V.'s. Tevens treft u aan een korte toelichting per artikel van de voorgestelde statutenwijziging van ENECO. Daarbij wordt aangegeven of er wordt afgeweken van de Nieuwe Wet.

Tevens wordt een toelichting gegeven op enkele wijzigingen welke het resultaat zijn van intern overleg tussen vertegenwoordigers van de aandeelhouders, raad van bestuur en raad van commissarissen.

1. Huidige statuten ENECO Holding N.V.

ENECO is een structuurvennootschap met een volledig structuurregime. Dit betekende onder de oude wet dat in beginsel de raad van commissarissen werd benoemd door de raad van commissarissen zelf waarbij het bestuur, de algemene vergadering en de ondernemingsraad een aanbevelingsrecht hebben en de algemene vergadering en de ondernemingsraad een recht van bezwaar. Daarnaast kende ENECO drie zogenaamde "overheidscommissarissen". De gemeente 's-Gravenhage, de gemeente Rotterdam en gemeente Zoetermeer hadden het recht ieder één commissaris te benoemen. De raad van bestuur werd benoemd door de raad van commissarissen.

2. De Nieuwe Wet geldend vanaf 1 oktober 2004

Agenderingsrecht (artikel 2:114a BW).

De Nieuwe Wet bepaalt dat aandeelhouders en/of certificaathouders die alleen of tezamen ten minste 1% van het geplaatste kapitaal vertegenwoordigen het recht krijgen te verzoeken dat onderwerpen op de agenda van de aandeelhoudersvergadering worden geplaatst. In de statuten kan de 1%-grens lager worden gesteld. Het agenderingsrecht behoeft niet te worden gehonoreerd indien een zwaarwichtig belang van de vennootschap zich daartegen verzet. Het verzoek moet ten minste zestig dagen voor de dag van de aandeelhoudersvergadering door de vennootschap zijn ontvangen.

Informatieverschaffing aan de raad van commissarissen (artikel 2:141 BW).

Geldend recht is dat het bestuur van de vennootschap aan de raad van commissarissen tijdig de voor de uitoefening van diens taak noodzakelijke gegevens verschaft. Daar is aan toegevoegd dat het bestuur de raad van commissarissen ten minste één keer per jaar schriftelijk op de hoogte stelt van de hoofdlijnen van het strategisch beleid, de algemene en financiële risico's en het beheers- en controlesysteem van de vennootschap. Deze toevoeging onderstreept nog eens de verantwoordelijkheid die aan de commissaristaak is verbonden.

Evaluatie bij herbenoeming van commissarissen (artikel 2:142 BW).

Een aanbeveling of voordracht tot herbenoeming van een commissaris moet worden gemotiveerd. Bij de herbenoeming moet voortaan uitdrukkelijk rekening worden gehouden met het functioneren van de betreffende commissaris in de afgelopen periode. Deze regeling geldt voor alle vennootschappen die een raad van commissarissen hebben. Alleen voor structuurvennootschappen schrijft de wet een beperkte benoemingsperiode (nl. vier jaar, met mogelijkheid van herbenoeming).

Bezoldiging commissarissen (artikel 2:145 BW).

Het is voortaan niet meer mogelijk dat bij de statuten een ander orgaan dan de algemene vergadering wordt aangewezen om een bezoldiging aan commissarissen toe te kennen.

Goedkeuringsrecht algemene vergadering bij belangrijke wijzigingen (artikel 2:107a BW).

Bestuursbesluiten die een "belangrijke wijziging van de identiteit of het karakter van de vennootschap of de onderneming" tot gevolg hebben, zijn volgens de Nieuwe Wet onderworpen aan de goedkeuring van de algemene vergadering. Deze (open) norm zal in de jurisprudentie (verder) tot ontwikkeling moeten komen. Bestuursbesluiten die volgens de Nieuwe Wet daar in ieder geval onder vallen betreffen de overdracht van (vrijwel) de gehele onderneming, het aangaan of verbreken van duurzame samenwerking indien dat van ingrijpende betekenis is voor de vennootschap en het nemen of afstoten van deelnemingen ter waarde van een derde of meer van het (al dan niet geconsolideerde) balanstotaal. Het ontbreken van goedkeuring heeft geen externe werking in de zin dat het de vertegenwoordigingsbevoegdheid van het bestuur en de bestuurders niet aantast.

Bezoldiging bestuurders (artikel 2:135 BW).

De algemene vergadering moet een beleid vaststellen op het terrein van de bezoldiging van bestuurders. De in de artikelen 2:383c tot en met 2:383e van het Burgerlijk Wetboek omschreven onderwerpen met betrekking tot het bestuur dienen daarbij in ieder geval aan de orde te komen (waaronder (i) opgave bedrag bezoldiging en uitsplitsing naar periodiek betaalde beloningen, beloningen betaalbaar op termijn, uitkeringen bij beëindiging van dienstverband, winstdelingen en bonusbetalingen, (ii) indien de vennootschap bestuurders of werknemers rechten toekent om aandelen in het kapitaal van de vennootschap of een dochtermaatschappij te verkrijgen opgave van de uitoefenprijs en het aantal verleende rechten, en (iii) opgave van bedrag van leningen, voorschotten en garanties door de vennootschap en dochtermaatschappijen aan bestuurders verstrekt). Indien de vennootschap krachtens wettelijke bepalingen een ondernemingsraad heeft ingesteld, dient het bezoldigingsbeleid gelijktijdig met de aanbieding ter vaststelling aan de algemene vergadering ter kennisgeving van de ondernemingsraad te worden gebracht. De bezoldiging van bestuurders wordt vastgesteld door de algemene vergadering, tenzij bij de statuten een ander orgaan is aangewezen. Indien dat laatste is gebeurd, behoeven regelingen waarbij aandelen en/of opties aan het bestuur worden toegekend de goedkeuring van de algemene vergadering.

De belangrijkste wijziging voor structuurvennootschappen betreft de wijze waarop commissarissen worden benoemd. Krachtens de Nieuwe Wet worden commissarissen in beginsel benoemd door de algemene vergadering en niet meer door de raad van commissarissen zelf. Alleen personen die door de raad van commissarissen zelf worden voorgedragen, zijn benoembaar.

Profielschets raad van commissarissen (artikel 2:158 BW).

De raad van commissarissen wordt verplicht voor zichzelf een profielschets op te stellen. Bij het opstellen van de profielschets moet rekening worden gehouden met de aard van de onderneming, haar activiteiten en de gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen. De profielschets geldt voor de raad als geheel en moet met de algemene vergadering en de ondernemingsraad worden besproken. Dit laatste is derhalve een consultatierecht en geen goedkeuringsrecht. De in de Nieuwe Wet opgenomen overgangsregeling bepaalt dat binnen zes maanden na het van kracht worden van de Nieuwe Wet de profielschets moet worden opgemaakt en dat de bespreking van de profielschets uiterlijk plaatsvindt op de eerstvolgende aandeelhoudersvergadering die wordt gehouden nadat deze zes maanden zijn verstreken.

Voordracht door raad van commissarissen; aanbevelingsrechten (artikel 2:158 BW).

In afwijking van de huidige regeling waarbij de commissarissen door de raad van commissarissen zelf worden benoemd, geldt onder de Nieuwe Wet dat de benoeming van commissarissen in beginsel plaatsvindt door de algemene vergadering. Deze benoeming geschiedt op voordracht van de raad van commissarissen. De algemene vergadering en de ondernemingsraad kunnen aan de raad van commissarissen personen voor plaatsing op de voordracht aanbevelen. Daartoe moet de raad van commissarissen tijdig aan de algemene vergadering en de ondernemingsraad meedelen ten gevolge waarvan en overeenkomstig welk profiel in zijn midden een plaats moet worden vervuld. Het bestuur verliest het formele recht van aanbeveling dat het heeft krachtens de huidige wet.

Versterkt aanbevelingsrecht ondernemingsraad (artikel 2:158 BW).

Daarnaast heeft de ondernemingsraad een versterkt aanbevelingsrecht voor een derde van het aantal commissarisplaatsen. Deze een/derde wordt afgerond naar beneden indien het aantal commissarissen niet door drie deelbaar is. De raad van commissarissen is verplicht een dergelijke aanbeveling over te nemen, tenzij hij van mening is dat de aanbevolen persoon ongeschikt zal zijn voor de vervulling van de taak van commissaris of dat de raad van commissarissen bij benoeming overeenkomstig de aanbeveling niet naar behoren zal zijn samengesteld. Indien de raad van commissarissen op een van deze gronden bezwaar heeft tegen de versterkte aanbeveling treedt hij onverwijld in overleg met de ondernemingsraad. Wordt met de ondernemingsraad geen overeenstemming bereikt, dan beslist de Ondernemingskamer. Indien er meerdere ondernemingsraden zijn en er geen centrale ondernemingsraad is, komt het versterkte aanbevelingsrecht toe aan de ondernemingsraden gezamenlijk.

Benoeming commissarissen (artikel 2:158 BW).

Het recht op benoeming van commissarissen komt toe aan de algemene vergadering. Deze kan de door de raad van commissarissen voorgedragen kandidaat benoemen, maar ook afwijzen. Het recht van de algemene vergadering om een voorgedragen kandidaat af te wijzen is niet aan beperkingen gebonden, ook niet als het een kandidaat betreft die op grond van het versterkte aanbevelingsrecht van de ondernemingsraad wordt voorgedragen. De Nieuwe Wet bepaalt dat een afwijzing een volstrekte meerderheid van de stemmen vertegenwoordigende ten minste een derde van het geplaatste kapitaal vereist. Indien de voorgestelde kandidaat wordt afgewezen maar die meerderheid niet een derde gedeelte van het kapitaal vertegenwoordigt, kan de voordracht in een tweede vergadering worden afgewezen met volstrekte meerderheid van de uitgebrachte stemmen ongeacht het gedeelte van het ter vergadering vertegenwoordigde kapitaal.

In dat geval zal de raad van commissarissen een nieuwe voordracht moeten doen, waarbij de algemene vergadering en de ondernemingsraad opnieuw in de gelegenheid moeten worden gesteld een aanbeveling te doen. De mogelijkheid om één of meer commissarissen van structuurvennootschappen van overheidswege te laten benoemen, is vervallen.

Algemene vergadering kan vertrouwen opzeggen (artikel 2:161a BW).

De algemene vergadering kan het vertrouwen in de raad van commissarissen als geheel opzeggen. Voor een besluit tot opzegging van vertrouwen is vereist een volstrekte meerderheid van de stemmen vertegenwoordigende ten minste een derde van het geplaatste kapitaal. Een dergelijk besluit kan pas worden genomen nadat het bestuur de ondernemingsraad van het voorstel en de gronden daartoe in kennis heeft gesteld. Die kennisgeving geschiedt ten minste dertig dagen voor de aandeelhoudersvergadering waarin het voorstel wordt behandeld. De ondernemingsraad kan zijn standpunt in de aandeelhoudersvergadering toelichten. Als de algemene vergadering aldus het vertrouwen opzegt, heeft dat het onmiddellijke ontslag van alle commissarissen tot gevolg. Daarna moet het bestuur aan de Ondernemingskamer verzoeken tijdelijk één of meer nieuwe commissarissen aan te stellen.

Vaststelling jaarrekening (artikel 2:101 BW gewijzigd; artikel 2:163 BW vervallen).

Het onderscheid bij de structuurvennootschap tussen vaststellen en goedkeuren van de jaarrekening is komen te vervallen. Onder het oude recht stelde de raad van commissarissen de jaarrekening vast en keurde de algemene vergadering de jaarrekening goed. Evenals bij de niet-structuurvennootschap wordt de jaarrekening bij de structuurvennootschap voortaan vastgesteld door de algemene vergadering. Dit heeft overigens niet veel materiële betekenis. In de Memorie van Toelichting wordt aangegeven, dat de algemene vergadering de jaarrekening niet zonder de medewerking van bestuur en raad van commissarissen kan amenderen. In het overleg met de vaste commissie voor Justitie heeft de Minister van Justitie herhaald dat het recht van vaststelling uitdrukkelijk geen recht van amendering inhoudt; het enige dat de algemene vergadering derhalve kan doen is weigeren de jaarrekening vast te stellen.

Toepassing verzwakt structuurregime (artikel 2:155a BW).

Het zogenaamde verzwakte structuurregime houdt in de Nieuwe Wet alleen nog maar in dat de benoeming van bestuurders niet door de raad van commissarissen plaatsvindt, maar door de algemene vergadering. In de Nieuwe Wet is opgenomen dat op een vennootschap het verzwakte regime van toepassing is, indien het gehele geplaatste kapitaal wordt verschaft door (a) een natuurlijk persoon (en enkele daarmee verbonden natuurlijke personen) dan wel twee of meer natuurlijke personen (met verbondenen) volgens een onderlinge regeling tot samenwerking; of (b) een stichting, vereniging of publiekrechtelijke rechtspersoon dan wel twee of meer van zulke rechtspersonen volgens een onderlinge regeling tot samenwerking. Tussen de aandeelhouders van ENECO is geen "onderlinge regeling tot samenwerking" van toepassing verklaard. Zolang er niet een dergelijke regeling bestaat, kan het verzwakte regime niet op ENECO van toepassing zijn.

3. Statuten ENECO Holding N.V. en afwijkingen van de Nieuwe Wet.

Algemeen: de statuten van ENECO Holding N.V. zijn aangepast aan de wijzigingen in de Nieuwe Wet zoals die sedert 1 oktober 2004 gelden. Hierna wordt artikelsgewijs kort verwezen naar deze wijzigingen zoals hiervoor meer in detail omschreven.

Artikel 6 (winstbewijzen): aangezien de winstbewijzen allemaal zijn vervallen en niet het voornemen bestaat nieuwe winstbewijzen uit te geven is dit artikel geheel vervallen.

Artikel 13 (blokkeringregeling): in afdeling A is voor de duidelijkheid opgenomen dat geen enkele overdracht kan geschieden aan een persoon die niet aan de kwaliteitseisen voldoet, zoals die zijn omschreven in artikel 5 lid 6.

In afdeling B zijn bepalingen opgenomen welke gelden in geval een aandeelhouder aan een medeaandeelhouder wenst over te dragen. In beginsel is een dergelijke overdracht geheel vrij. Teneinde evenwel de raad van commissarissen in staat te stellen faciliterend en regisserend op te treden is opgenomen dat een voorgenomen overdracht gemeld dient te worden aan de raad van commissarissen. Overdracht dient alsdan te geschieden in de periode die begint te lopen drie weken na de melding en eindigt drie weken na de melding. Een overdracht aan een medeaandeelhouder waardoor deze medeaandeelhouder meer dan 50% van het aandelenkapitaal verkrijgt kan slechts geschieden met goedkeuring van de algemene vergadering genomen met een besluit vertegenwoordigende meer dan twee/derde van het geplaatste kapitaal. Geeft de algemene vergadering deze goedkeuring niet, dan kunnen die aandelen waardoor de verkrijger 50% of meer van het geplaatste kapitaal verkrijgt niet worden overgedragen.

In afdeling C zijn de bepalingen opgenomen die gelden bij overdracht aan (semi) publiekrechtelijke niet-aandeelhouders. Een dergelijke overdracht geschiedt in eerste instantie in overeenstemming met de raad van bestuur en de raad van commissarissen. Kan geen overeenstemming worden bereikt met de raad van bestuur en de raad van commissarissen dan zal de beslissing worden voorgelegd aan de algemene vergadering die alsdan goedkeuring kan verlenen bij besluit genomen met de meerderheid vertegenwoordigende twee/derde van het geplaatste kapitaal. Verleent de algemene vergadering geen goedkeuring dan heeft de raad van commissarissen de mogelijkheid één of meer gegadigden voor de aandelen aan te wijzen. Wordt van die mogelijkheid geen gebruik gemaakt dan is de overdrager vrij de aandelen over te dragen. Met deze laatste bepaling wordt voorkomen dat aandelen feitelijk geheel onoverdraagbaar zijn, hetgeen wettelijk verboden is.

Artikel 14 leden 4 en 5 (bezoldigingsbeleid raad van bestuur): deze wijziging volgt uit het gewijzigde artikel 2:135 leden 1-3 BW en is van toepassing op iedere naamloze vennootschap ongeacht of het een structuurvennootschap is. De inhoud van de artikelen 2:383c tot en met 383e is hierboven bij de samenvatting van de Nieuwe Wet - Bezoldiging bestuurders (artikel 2:135 BW) - reeds toegelicht. Dit bezoldigingsbeleid is overigens al vastgesteld door de algemene vergadering in de jaarvergadering van 20 mei 2005.

Het bezoldigingsbeleid dient ter kennisneming overgelegd te worden aan de ondernemingsraad. Is een centrale ondernemingsraad ingesteld, hetgeen voor ENECO het geval is, dan neemt die centrale ondernemingsraad kennis van het bezoldigingsbeleid.

Artikel 16 lid 1 (goedkeuring belangrijke bestuursbesluiten inzake belangrijke verandering van de identiteit of het karakter van de vennootschap of de onderneming door algemene vergadering waaronder in ieder geval de onder a-c genoemde besluiten): deze wijziging volgt uit het nieuwe artikel 2:107a BW en is van toepassing op iedere naamloze vennootschap ongeacht of het een structuurvennootschap is. Zie ook hierboven bij de samenvatting van de Nieuwe Wet - goedkeuringsrecht algemene vergadering bij belangrijke wijzigingen (artikel 2:107a BW). De algemene vergadering van aandeelhouders besluit tot het verlenen van goedkeuring met volstrekte meerderheid van de uitgebrachte stemmen (zie artikel 22 lid 4 van de concept statuten).

Sub a houdt een materiële liquidatie van de vennootschap in waarvoor goedkeuring is vereist van de algemene vergadering. Sub b is identiek aan het bepaalde in artikel 17 lid 1 onder i (goedkeuring door de raad van commissarissen) waardoor er voor dergelijke besluiten zowel goedkeuring van de algemene vergadering als goedkeuring van de raad van commissarissen vereist is. Hetzelfde geldt voor sub c met dien verstande dat goedkeuring van de algemene vergadering vereist is indien het gaat om een deelneming ter waarde van tenminste 1/3 van het bedrag van de activa terwijl goedkeuring van de raad van commissarissen vereist is indien het gaat om een deelneming ter waarde van tenminste 1/4 van het bedrag van het geplaatste kapitaal met reserves.

In lid 2 van artikel 16 is opgenomen dat indien er een AHC bestaat, de AHC in de betreffende algemene vergadering advies uitbrengt omtrent het goed te keuren besluit.

Artikel 18 (samenstelling raad van commissarissen): de meeste wijzigingen van artikel 18 volgen uit de wijzigingen van artikel 2:158 BW en het nieuwe artikel 2:161a BW.

Artikel 18 lid 1 (profielchets raad van commissarissen): deze wijziging volgt uit artikel 2:158 lid 3 BW. De profielchets van de Raad van Commissarissen is eerder geagendeerd voor de algemene vergadering van 20 mei 2005 en zal opnieuw worden geagendeerd voor de algemene vergadering van aandeelhouders op 21 april 2006.

Artikel 18 lid 2 (benoeming raad van commissarissen): artikel 2:158 lid 4 BW bepaalt onder andere dat de commissarissen worden benoemd door de algemene vergadering op voordracht van de commissarissen. Deze nieuwe procedure heeft reeds voor de eerste keer plaatsgevonden in de algemene vergadering op 20 mei 2005.

Artikel 18 leden 4 en 5 (aanbevelingen algemene vergadering en ondernemingsraad): het gewijzigde artikel 2:158 lid 5 BW bepaalt dat de algemene vergadering en de ondernemingsraad personen kunnen aanbevelen om als commissaris te worden benoemd. Van dit artikel kan worden afgeweken. In artikel 18 lid 4 van de concept statuten is deze bepaling overgenomen omdat een dergelijke bepaling ook in het oude artikel 18 lid 4 was opgenomen.

Artikel 18 lid 6 (afwijzing door algemene vergadering van een voorgenomen benoeming van een commissaris): deze wijziging volgt uit het nieuwe artikel 2:158 lid 9 BW. Van dit lid 9 kan niet worden afgeweken. De algemene vergadering is krachtens de nieuwe statuten het enige orgaan van de vennootschap dat een voorgenomen benoeming door de raad van commissarissen kan afwijzen. Het maken van bezwaar door de algemene vergadering en de ondernemingsraad, zie artikel 18 leden 7-9 (oud), is komen te vervallen.

Artikel 18 lid 7 (vergadering tot afwijzing): het besluit tot afwijzing moet worden genomen in de eerstvolgende vergadering, die wordt gehouden na het verstrijken van een termijn van 14 dagen na de kennisgeving; er behoeft dus geen vergadering te worden gehouden of te worden opgeroepen binnen 14 dagen na de kennisgeving.

Artikel 18 lid 9 (begrip ondernemingsraad): deze wijziging met betrekking tot het begrip ondernemingsraad volgt uit het gewijzigde artikel 2:158 lid 11 BW.

Artikel 18 leden 14-17 (opzeggen van vertrouwen in de raad van commissarissen): deze wijzigingen volgen uit het nieuwe artikel 2:161a BW.

Artikel 18 leden 18-21 (algemene vergadering van aandeelhouders): deze leden zijn opgenomen om mogelijk te maken dat zowel een besluit tot het doen van een aanbeveling als een besluit tot afwijzing in één en dezelfde vergadering kunnen worden genomen. Indien het besluit tot het doen van een aanbeveling en het besluit tot afwijzing in één vergadering worden genomen, dient de agenda de in lid 19 genoemde punten te bevatten. In dit geval is ook lid 21 van toepassing; de oproeping mag in dat geval pas geschieden indien vaststaat dat de ondernemingsraad een aanbeveling heeft gedaan, dat niet zal doen of dat niet op tijd heeft gedaan. Dit staat niet in de wet maar is logisch aangezien de algemene vergadering anders moet beslissen over instemming danwel afwijzing, terwijl nog niet bekend is of er een persoon wordt aanbevolen door de ondernemingsraad. De gedachte is dat die aanbeveling ten volle moet kunnen worden meegewogen bij de beslissing van de algemene vergadering.

Artikel 19 lid 3 (informatie door raad van bestuur aan raad van commissarissen van de hoofdlijnen van het beleid): deze wijziging volgt uit het nieuwe lid 2 van artikel 2:141 BW en is van toepassing op iedere naamloze vennootschap ongeacht of het een structuurvennootschap is.

Artikel 19 lid 9 (overleg AHC): met de AHC is afgesproken dat besluiten van de raad van bestuur die de raad van commissarissen moet goedkeuren en een bepaald belang te boven gaan niet worden genomen alvorens de AHC is geconsulteerd c.q. om advies gevraagd. In dit nieuwe lid 9 is dit uitgewerkt.

Artikel 20 lid 3 (agenderingsrecht): deze wijziging volgt uit het nieuwe lid 1 van artikel 2:114a BW en is van toepassing op iedere naamloze vennootschap ongeacht of het een structuurvennootschap is. Iedere aandeelhouder heeft dit agenderingsrecht.

Artikel 24 lid 2 (toezenden jaarstukken aan ondernemingsraad): deze wijziging volgt uit het gewijzigde artikel 2:101 lid 1 BW.

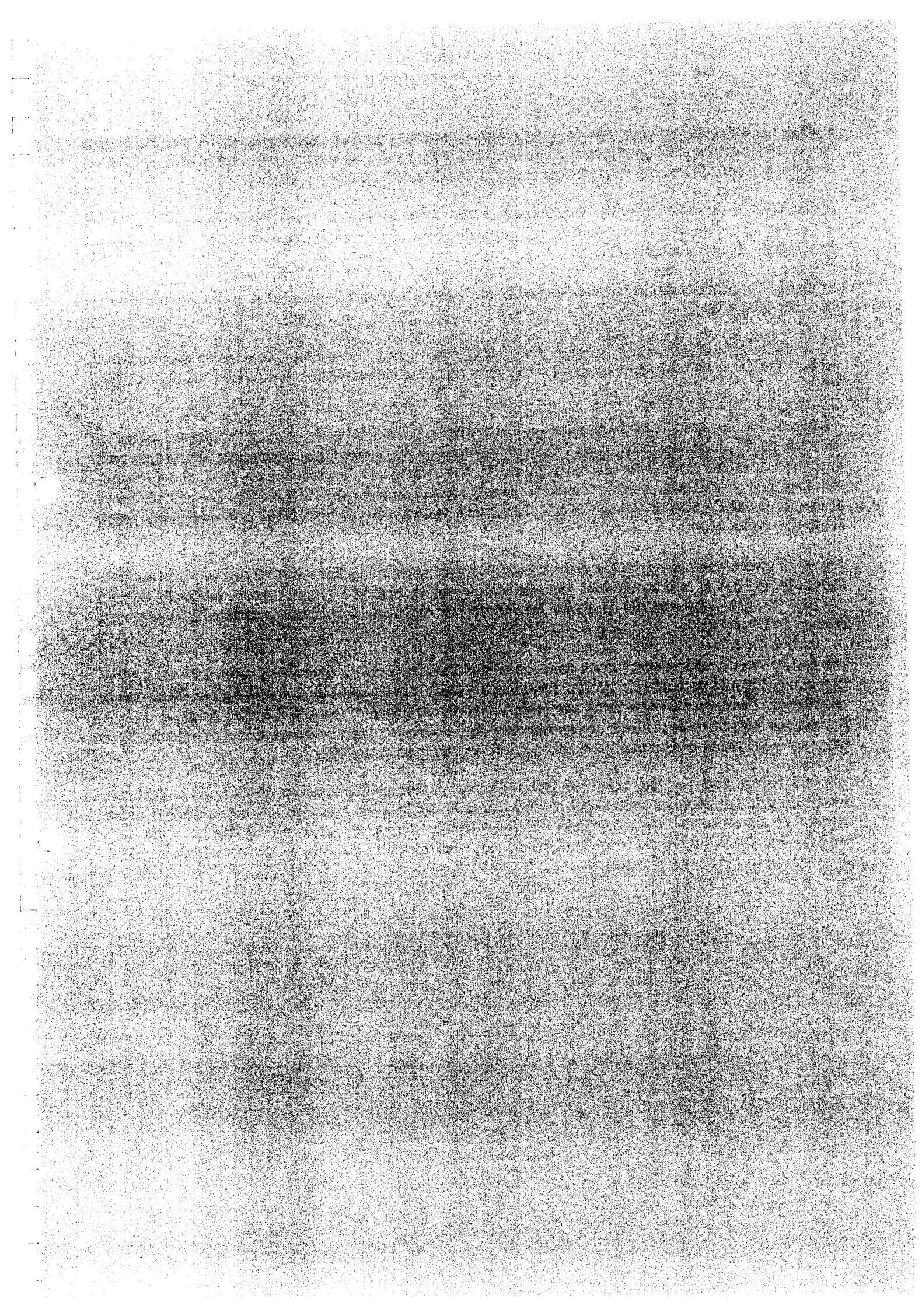
Wijzigingen artikelen 24 lid 5, 26 leden 1, 3 en 4 en 27 leden 1 en 5 (vaststelling jaarrekening door algemene vergadering in plaats raad van commissarissen): deze wijziging volgen uit het gewijzigde artikel 2:101 lid 3 BW.

Voorheen werd bij een structuurvennootschap de jaarrekening door de raad van commissarissen vastgesteld en vervolgens aan de algemene vergadering voorgelegd die de jaarrekening al dan niet kon goedkeuren. Krachtens de Nieuwe Wet komt de bevoegdheid tot vaststelling van de jaarrekening bij structuurvennootschappen (evenals bij niet-structuurvennootschappen) toe aan de algemene vergadering. Zie ook hierboven bij de samenvatting van de Nieuwe Wet - Vaststelling jaarrekening (artikel 2:101 BW gewijzigd; artikel 2:163 BW vervallen).

Artikel 27 (winstbestemming): het oude lid 2 is vervallen in verband met het vervallen van de winstbewijzen. Opgenomen is dat de raad van bestuur met goedkeuring van de raad van commissarissen maximaal de helft van de winst kan reserveren (lid 2). Aldus resteert voor de algemene vergadering tenminste 50% om uit te keren.

Een besluit van de raad van bestuur en raad van commissarissen omtrent reservering van winst wordt genomen in overleg met de AHC (zie lid 12). De winst die aldus resteert staat ter beschikking van de algemene vergadering. De algemene vergadering kan besluiten dit restant geheel of gedeeltelijk uit te keren. De raad van bestuur en de raad van commissarissen doen daaromtrent een aanbeveling aan de algemene vergadering welke wordt gedaan in overleg met de AHC (zie lid 3 juncto lid 12).

Met deze voorgestelde regeling wordt bereikt dat wanneer de financiële positie van ENECO het toelaat minder dan de helft gereserveerd kan worden en derhalve meer dan de helft voor uitkering beschikbaar is. Evenzeer zou de algemene vergadering, wanneer de financiële situatie van de vennootschap daartoe noopt, kunnen besluiten van de 50% tot haar beschikking staande winst niet alles uit te keren, maar een kleiner gedeelte.



Postbus 9150, 3007 AD Rotterdam

**Aan de Algemene Vergadering
van Aandeelhouders van
ENECO Holding N.V.**

Uw kenmerk		Behandeld door	Mr. J.W. (Wim) Weijers
Uw brief van		Doorkiesnummer	010-4575273
Datum	10 januari 2006	Ons kenmerk	RvB/05/00119
Onderwerp	Ontwerp-Statuten; aanvullende afspraken		

Geachte mevrouw, mijnheer,

In het overleg met de Aandeelhouderscommissie, de Raad van Commissarissen en de Raad van Bestuur is met betrekking tot de wijziging van de statuten van ENECO Holding N.V. een aantal aanvullende afspraken gemaakt.

Deze afspraken vormen een integraal geheel met de afspraken die hebben geleid tot de wijziging van de statuten van ENECO Holding N.V., die in de Buitengewone Algemene Vergadering van Aandeelhouders op 13 februari 2006 zullen worden bekrachtigd, hetgeen zal worden vastgelegd in een proces verbaal van deze vergadering ten behoeve van de notariële akte tot wijziging van de statuten. Dit proces verbaal zal ook als bijlage bij deze brief worden gevoegd.

Onderstaand worden deze nadere afspraken uitgewerkt:

Het voeren van een juridische procedure tegen de Splitsingswet

Het besluit tot het voeren van een langlopende gerechtelijke procedure door ENECO Energie tegen de Staat der Nederlanden over de Splitsingswet bij de Nederlandse rechter en het Europese Hof is een zwaarwegend en een verstrekkend besluit, dat niet anders dan in afstemming met alle statutaire organen van de vennootschap (Raad van Bestuur (RvB) met Raad van Commissarissen (RvC) en Algemene Vergadering van Aandeelhouders (AvA)) dient te worden genomen.

Derhalve zullen deze partijen bij de besluitvorming hierover intensief worden betrokken en zal in gezamenlijkheid hierover moeten worden besloten met inachtneming en afweging van alle aan zo'n besluit ten grondslag liggende overwegingen, risico's en aansprakelijkheden.

Het standpunt van de aandeelhouders geldt voor de RvB / RvC als zwaarwegend. De RvB/RvC dient echter in haar eindverantwoordelijkheid vanuit haar juridische aansprakelijkheid altijd het ultieme besluit te nemen. Zulks kan niet worden gedelegeerd. Zij behouden daarom de plicht om zelfstandig tot een uiteindelijk - mogelijk contrair - besluit te komen, zulks in afweging van de belang van de vennootschap en al haar stakeholders.

Aanpassen kwaliteitseis (artikel 5, lid 6)

Zodra ENECO wordt gesplitst in een leveringsbedrijf en een netwerkbedrijf en als het leveringsbedrijf zal worden vervreemd, dan moet de mogelijkheid bestaan dat de aandelen van het leveringsbedrijf worden overgedragen aan niet-publieke partijen. Zulks een overdracht van aandelen zal dan de goedkeuring van de Raad van Commissarissen behoeven.

De Raad van Bestuur en de Raad van Commissarissen zullen in het geval van overdracht van aandelen van het leveringsbedrijf aan een niet-publieke partij aan de Algemene Vergadering van Aandeelhouders een voorstel tot wijziging van het huidige artikel 5 van de statuten (= kwaliteitseis) voorleggen met inachtneming van de afspraken inzake de blokkeringregeling in het Memorandum met de uitkomsten van het overleg met de AHC/RvB op 28 november 2005 (*zie bijlage*), zodat ofwel ontheffing kan worden verleend van deze kwaliteitseis dan wel de kwaliteitseis geheel zal vervallen. Een dergelijk voorstel kan - onder toepassing van artikel 20, lid 3 van de statuten - ook worden gedaan door één of meer aandeelhouders.

De in de statuten opgenomen kwaliteitseis is onderdeel van de aan ENECO Energie door het Algemeen Burgerlijk Pensioenfonds (ABP) ten behoeve van haar werknemers in 1995 verleende zogeheten B3-status. ENECO Energie zal met het ABP overleggen in hoeverre hun voorschrift met betrekking tot de onderhavige kwaliteitseis nog van toepassing is. De uitkomst van dit overleg zal worden medegedeeld in de aandeelhoudersvergadering op 13 februari 2006.

Dividendbeleid

Met betrekking tot het dividendbeleid geldt de procedure, waarbij jaarlijks het winstverdelings- en dividendvoorstel tijdig (voordat het wordt gezonden aan de AvA en na de RvC) te bespreken met de AHC. In het kader van het financieel meerjarenbeleid (= dividendstroom uit ENECO) van de aandeelhouders zal een meerjarenprognose worden gemaakt door ENECO met de verwachtingen met betrekking tot de ontwikkeling van het dividend van ENECO, gerelateerd aan de voor de continuïteit van de bedrijfsvoering vereiste financiële ratio's (onder andere rating, kengetallen, financieringsbehoeften ten behoeve van majeure projecten).

Gezien de beursnotering in Luxemburg van het door ENECO uitgegeven Debt Issuance Program dienen de hierbij geldende governanceregels met betrekking tot onder meer gelijktijdigheid van informatievoorziening in acht te worden genomen.

Wijzigingen

Wijzigingen van de in deze brief vastgelegde afspraken kunnen plaatsvinden. Een daartoe strekkend voorstel wordt gedaan door de Raad van Bestuur onder goedkeuring door de Raad van Commissarissen na overleg en advies van de Aandeelhouderscommissie. Een dergelijk voorstel kan - op dezelfde wijze als in artikel 20, lid 3 van de statuten - ook worden gedaan door één of meer aandeelhouders.

Besluitvorming vindt plaats door de Algemene Vergadering van Aandeelhouders, waarbij de statutaire goedkeuringsvereisten gelden (= tenminste drievierden van de uitgebrachte stemmen; deze meerderheid dient ten minste twee derden van het geplaatste kapitaal te vertegenwoordigen).

Beding

Aangezien bovenstaande afspraken voor onbepaalde tijd zullen gelden, zullen toekomstige leden van de Raad van Bestuur en van de Raad van Commissarissen van ENECO Holding N.V. op deze afspraken worden gewezen en zullen zij - voorzover zulks binnen de eigen macht is gelegen - worden verplicht deze afspraken na te komen. Bij een voordracht tot benoeming van een nieuwe commissaris zal worden aangegeven of deze zich conformeert aan de in deze brief vastgelegde afspraken. Deze verklaring geldt voor de aandeelhouders als zwaarwegend bij hun besluitvorming over de voordracht.

Met vriendelijke groet,

Namens de Raad van Commissarissen,

Namens de Raad van Bestuur,

Mr. N.J. Westdijk,
voorzitter

Drs. R. Blom,
voorzitter

Mr. J.W. Weijers,
vennootschapsecretaris

Bijlage:

- Memorandum inzake uitkomsten van het overleg met de AHC/RvB op 28 november 2005 (goedgekeurd door RvC op 16 december 2005);

Kopie: Raad van Commissarissen ENECO Holding N.V.

Uitkomsten van het overleg met de AHC/RvB op 28 november 2005 (goedgekeurd door RvC op 16 december 2005)

De uit de Wet Herziening Structuurregeling voortvloeiende wijzigingen van de statuten van ENECO Holding zijn per 1 oktober 2004 reeds van kracht.

In aanvulling hierop worden de navolgende specifieke afspraken voorgesteld:

➤ **Blokkeringregeling:**

definities:

1) 'binnen de kring van huidige aandeelhouders': de aandeelhouders die thans aandeelhouder zijn en op wie de statuten van ENECO Holding van toepassing zijn;

2) 'buiten de kring van huidige aandeelhouders':

a) publiekrechtelijke aandeelhouders (gemeenten en/of provincies, niet zijnde de huidige aandeelhouders zoals bedoeld onder ad 1, en die voldoen aan de statutaire kwaliteitseisen);

b) semi-publiekrechtelijke aandeelhouders (bijvoorbeeld Bank Nederlandse Gemeenten, waarvan de aandelen worden gehouden door publiekrechtelijke personen (= gemeenten en provincies en die voldoen aan de statutaire kwaliteitseisen);

c) private aandeelhouders: partijen die om financiële dan wel strategische redenen een aandelenbelang in ENECO Holding willen verwerven. Deze categorie aandeelhouders voldoet niet aan de statutaire kwaliteitseisen voor het aandeelhouderschap.

Hetgeen betekent dat:

a) een overdracht van aandelen binnen de kring van de huidige aandeelhouders is zonder meer mogelijk, waarbij de RvC slechts een faciliterende en regisserende rol vervult;

b) indien een overdracht van aandelen als onder a) echter zou leiden tot een meerderheidspositie van één van de huidige aandeelhouders (> 50%), dan behoeft dit wel de voorafgaande consultatie (in plaats van goedkeuring) van de RvC en moet vervolgens de AvA deze meerderheidspositie van één aandeelhouder met tweederde (van het geplaatste kapitaal) meerderheid goedkeuren;

- c) een overdracht van aandelen in een ongesplitste onderneming aan private kopers buiten de kring van de huidige aandeelhouders (zie definitie onder 2c) heeft de goedkeuring van de RvC. Deze goedkeuring zal zijn gebaseerd op een tevoren tussen RvB/RvC en AHC op basis van uitgangspunten overeengekomen set van criteria, waaraan potentiële – financiële dan wel strategische – partners moeten voldoen vanuit het belang van alle stakeholders;
- d) Indien en voorzover een overdracht van aandelen in een ongesplitste onderneming plaatsvindt aan publiekrechtelijke dan wel semi-publiekrechtelijke kopers buiten de kring van de huidige aandeelhouders (zie definities onder 2a en 2b) dan vindt hierover voorafgaand overleg plaats met de RvB/RvC van ENECO, teneinde hen in staat te stellen zich een gekwalificeerd oordeel te vormen over de strategische beweegredenen van de beoogde koper.
Mocht echter onverhoopt geen overeenstemming worden bereikt, dan zal aan de AvA worden gevraagd een besluit dienangaande te nemen (met tweederde (van het geplaatste kapitaal) meerderheid);
- e) ingeval van een splitsing in een zelfstandig leveringsbedrijf en een netbedrijf blijft het recht van goedkeuring van de RvC gehandhaafd bij verkoop van het leveringsbedrijf. Deze transactie zal ook aan de AvA ter besluitvorming worden voorgelegd.

Noot ter informatie: in de onderhavige situatie zal sprake zijn van een verkooptransactie, die vanuit de holding zal worden geëffectueerd. De RvB/RvC zijn in dezen dan ook in de lead van het proces. De verkoopopbrengst wordt met aftrek van schulden en rekening houdend met bedrijfsbelang als een eenmalige superdividend uitgekeerd aan de aandeelhouders);

Voor de punten c), d) en e) geldt het uitgangspunt, dat de aandeelhouders goed worden betrokken in eventuele aandelenverkoopprocessen. Ten behoeve hiervan zal een reglement worden opgesteld.

Afspraak ex AHC op 28 november: zoveel mogelijk regelen in de statuten. Hiertegen bestaat geen bezwaar.

➤ **Belangrijke besluiten**

De wettelijke – en thans statutaire – regel is, dat (investerings)besluiten van het bestuur van de onderneming omtrent een belangrijke verandering van het karakter en de identiteit van de onderneming de goedkeuring behoeven van de AvA. In eerder overleg is reeds tegemoet gekomen aan de wens van de AHS om de grens (= wettelijk 1/3 van het balanstotaal) naar beneden bij te stellen en de AHS te consulteren bij investeringen boven € 450 miljoen.

Voorgesteld wordt:

goedkeuring door RvC geldt voor voorstellen van de RvB:	
tot € 350 miljoen *)	
van € 350 tot € 450 miljoen	na consultatie van AHC
van € 450 miljoen tot wettelijke grens	na advies van AHC
vanaf wettelijke grens	door algemene vergadering met advies van AHC

- *) de grens van € 350 miljoen geldt
- om redenen van flexibiliteit van interne besluitvorming,
 - voortgang van uitvoering, en
 - het slechts reguliere onderwerpen in het kader van de operationele bedrijfsvoering regardeert,
 - het overeenkomt met de financieringscapaciteit van de onderneming.

Afspraak ex AHC op 28 november: Regeling akkoord, doch inhoud zoveel mogelijk regelen in de statuten. Hiertegen bestaat geen bezwaar.

➤ **Procesrecht**

Het besluit tot het voeren van een langlopende gerechtelijke procedure door ENECO tegen de Staat der Nederlanden over de Splittingwet bij de Nederlandse rechter en het Europese Hof is een zwaarwegend en een verstrekkend besluit, dat niet anders dan in afstemming met alle statutaire organen van de vennootschap (RvB met RvC en AvA) dient te worden genomen.

Derhalve zullen deze partijen bij de besluitvorming hierover intensief worden betrokken en zal in gezamenlijkheid hierover moeten worden besloten met inachtneming en afweging van alle aan zo'n besluit ten grondslag liggende overwegingen, risico's en aansprakelijkheden.

Het standpunt van de aandeelhouders geldt voor de RvB / RvC als zwaarwegend. De RvB/RvC dient echter in haar eindverantwoordelijkheid vanuit haar juridische aansprakelijkheid altijd het ultieme besluit te nemen. Zulks kan niet worden gedelegeerd. Zij behouden daarom de plicht om zelfstandig tot een uiteindelijk – mogelijk contrair - besluit te komen, zulks in afweging van de belang van de vennootschap en al haar stakeholders.

Verdere procedure: het heeft niet de voorkeur deze specifieke regeling in de statuten te verwerken, gezien onder meer het publieke karakter van de statuten (= KvK en de webpage Corporate Governance van ENECO). Derhalve wordt voorgesteld dit in een brief van de RvC aan de Aandeelhouders te bekrachtigen.

Afspraak in AHC op 28 november 2005: akkoord.

➤ **Dividendbeleid**

De huidige statutaire regel is, dat maximaal 50% van de winst kan worden uitgekeerd aan de aandeelhouders als dividend. Voorgesteld wordt deze regeling niet te wijzigen in de statuten.

Voorgesteld wordt: uit de voor uitkering beschikbare winst zal jaarlijks tenminste 50% als dividend worden uitgekeerd aan de aandeelhouders. Dit percentage kan in enig jaar een hoger percentage zijn ingeval de ontwikkeling van de winst en de voor de continuïteit van de bedrijfsvoering vereiste financiële ratio's dit op middellange en lange termijn toestaat. Dit percentage kan lager zijn, indien RvB/RvC aannemelijk maken dat een hogere uitkering onverantwoord is in het licht van de continuïteit van de onderneming.

Voorgesteld wordt voorts een procedure, waarbij jaarlijks het winstverdelings- en dividendvoorstel tijdig (voordat het wordt gezonden aan de AvA en na de RvC) te bespreken met de AHC. In het kader van het financieel meerjarenbeleid (= dividendstroom uit ENECO) van de aandeelhouders zal een meerjarenprognose worden gemaakt door ENECO met de verwachtingen met betrekking tot de ontwikkeling van het dividend van ENECO, gerelateerd aan de voor de continuïteit van de bedrijfsvoering vereiste financiële ratio's (onder andere rating, kengetallen, financieringsbehoeften ten behoeve van majeure projecten). Gezien de beursnotering van ENECO in Luxemburg dienen de hierbij geldende governanceregels met betrekking tot onder meer gelijktijdigheid van informatievoorziening in acht te worden genomen.

Noot ter informatie: In overleg met een ambtelijke AHC-delegatie (van Rotterdam, Den Haag, Dordrecht en Delft op 29 september) is besproken, dat de vigerende statuten naast dividenduitkeringen voldoende mogelijkheid biedt voor andere – bijzondere eenmalige – uitkeringen aan aandeelhouders. Voor de aanwezige AHC-delegatie zou het vorenstaande voorstel een aanvaardbare werkwijze zijn.

Afspraak: akkoord met regeling. Inhoud zo veel als mogelijk in statuten verwerken.

VOORSTEL inzake afwikkelingsprocedure:

- 1) na akkoord AHC voorstel voorleggen aan RvC op 16 december;
- 2) een BAvA voorbereiden eind januari / begin februari 2006: gezamenlijke brief aan aandeelhouders zenden hierover door AHC en RvB/RvC;
- 3) agenda/-stukken voor BAvA verzenden aan aandeelhouders na AHC op 19 december.

30-11-05