

## **Overeenkomst inzake Faciliteit Opkomende Markten (FOM)**

*De ondergetekenden:*

1. *De Staat der Nederlanden, ten deze vertegenwoordigd door de Staatssecretaris van Economische Zaken, hierna te noemen: de Staat;*

*en*

2. *De Nederlandse Financierings-Maatschappij voor Ontwikkelingslanden N.V., gevestigd te 's-Gravenhage, ten deze vertegenwoordigd door de heer R. Arnold, hierna te noemen: de Bank;*

- In aanmerking nemende de rol van de Staat bij het bevorderen van Internationaal Ondernemen,
- In aanmerking nemende de noodzaak een bijdrage te leveren aan de ondersteuning van de particuliere sector en economische hervorming in opkomende markten,
- In aanmerking nemende het belang van inschakeling van het in Nederland gevestigde bedrijfsleven bij genoemd proces,
- In aanmerking nemende de grote behoefte die in opkomende markten bestaat aan risicodragend vermogen en kredietverschaffing, waarin niet of alleen tegen prohibatieve voorwaarden door commerciële financiers kan worden voorzien,
- In aanmerking nemende de wens van de Staat en de Bank om de Investeringsfaciliteit Opkomende Markten om te zetten in de Faciliteit Opkomende Markten om deze zodoende meer vraaggestuurd en marktconform te maken en de faciliteit meer op afstand van de overheid te plaatsen,
- In aanmerking nemende de wens van de Staat om de verschillende kapitaalmarktinstrumenten op termijn onder te brengen in een breed en samenhangend kapitaalmarktpakket.

Verklaren overeen te zijn gekomen als volgt:

## **Paragraaf 1. Algemene bepalingen**

### Artikel 1

In deze overeenkomst wordt verstaan onder:

- a. de minister: de Minister van Economische Zaken;
- b. lokale ondernemer: rechtspersoon gevestigd in een opkomende markt, en opgericht volgens het recht van het land waarin deze is gevestigd, die gericht is op het maken van winst en een afgescheiden vermogen bezit dat is verdeeld in aandelen;
- c. in Nederland gevestigde ondernemer:
  - 1<sup>e</sup>. een natuurlijke persoon voor wiens rekening een onderneming in de zin van de Wet inkomstenbelasting 2001 (Stb. 1) wordt gedreven of,
  - 2<sup>e</sup>. een belastingplichtige in de zin van de Wet op de vennootschapsbelasting 1969 (Stb. 469), die in Nederland een onderneming in stand houdt;
- d. MKB-ondernemer: een in Nederland gevestigde ondernemer voor wiens rekening een onderneming wordt gedreven, respectievelijk die een onderneming in stand houdt, welke een kleine of middelgrote onderneming is in de zin van verordening (EG) nr. 800/2008 van de Commissie van 6 augustus 2008 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 87 en 88 van het Verdrag met de gemeenschappelijke markt verenigbaar worden verklaard (PbEU L 214, blz. 3). Een wijziging van deze verordening treedt voor de toepassing van deze overeenkomst in werking met ingang van de dag waarop de betrokken wijziging in werking treedt;
- e. groep: een economische eenheid, waarin organisatorisch zijn verbonden:
  - 1<sup>e</sup>. een natuurlijke persoon of niet-publiekrechtelijke rechtspersoon, die direct of indirect:
    - meer dan de helft van het geplaatste kapitaal verschaft aan,
    - volledig aansprakelijk vennoot is van of
    - overwegende zeggenschap heeft over een of meer rechtspersonen of vennootschappen, en
  - 2<sup>e</sup>. laatstbedoelde rechtspersonen of vennootschappen;
- f. opkomende markt: elk land dat staat op de World Bank membership list, met uitzondering van de lidstaten van de Europese Unie en de overige "high income countries" van die lijst, doch met inbegrip van de Nederlandse Antillen en Aruba;
- g. financiering: een lening, garantie of mezzanine financieringsvorm;
- h. participatie: risicodragend kapitaal in de vorm van aandelen in het kapitaal van een joint venture tussen een MKB-ondernemer en een lokale ondernemer of van een lokale ondernemer die dochteronderneming is van een MKB-ondernemer, dat de Bank van de joint venture of de dochteronderneming heeft verkregen tegen volstorting van die aandelen in geld, door overname van die aandelen door de Bank of door conversie van een financiering aan die lokale ondernemer anders dan in het kader van behandeling door de afdeling Bijzondere Financieringen van de Bank;
- i. kwartaaldatum: 1 januari, 1 april, 1 juli of 1 oktober, tenzij deze dagen vallen op een zaterdag, zondag of algemeen erkende feestdag in de zin van de Algemene termijnenwet, in

welk geval de bedoelde datum de eerstvolgende dag is, die geen zaterdag, zondag of algemeen erkende feestdag is.

## **Paragraaf 2. Borgstelling en garantstelling**

### Artikel 2

De Staat zal zich borg stellen voor de Bank voor door de Bank te verstrekken financieringen en zal zich garant stellen voor door de Bank te nemen participaties die voldoen aan het bepaalde in deze overeenkomst. De borgstelling respectievelijk de garantstelling wordt aangegaan onder de navolgende bedingen.

## **Paragraaf 3. Voorwaarden (financieringen)**

### Artikel 3

**1.** De Staat zal zich slechts borg stellen voor financieringen indien aan de volgende voorwaarden is voldaan:

- a. de financiering wordt verstrekt aan een lokale ondernemer ten behoeve van een door die lokale ondernemer in stand gehouden onderneming. In gevallen dat dit juridisch of commercieel noodzakelijk is kan, indien het onmogelijk blijkt de financiering rechtstreeks te verstrekken aan de lokale ondernemer, de financiering worden verstrekt aan de in Nederland gevestigde ondernemer, bedoeld in onderdeel h, mits aan de overige bepalingen van deze overeenkomst en de doelstelling van de faciliteit wordt voldaan;
- b. de financiering die is verstrekt aan een lokale of, in het geval bedoeld in onderdeel a, tweede volzin, de in Nederland gevestigde ondernemer voldoet aan de eisen zoals gesteld in het beleidskader, dat is opgenomen in bijlage 1 bij deze overeenkomst;
- c. de financiering wordt verstrekt in euro's en de hoofdsom bedraagt minimaal € 45 000 en maximaal € 10 000 000. De financiering kan ook worden verstrekt in andere valuta, met dien verstande dat de daaruit voortvloeiende valutarisico's voor rekening van de Bank komen. In het geval de in Nederland gevestigde ondernemer, bedoeld in onderdeel h, geen MKB-ondernemer is, bedraagt de financiering ten hoogste 35% van de investeringskosten;
- d. de financiering heeft een looptijd van minimaal 3 en maximaal 12 jaar vanaf de datum waarop de financieringsovereenkomst wordt gesloten en heeft een bancaire gebruikelijk aflossingsschema;
- e. de aflossingsvrije periode bedraagt ten hoogste 3 jaar;
- f. voor de financiering wordt een marktconforme vergoeding in rekening gebracht.

Indien deze vergoeding lager is dan de door de Commissie van de Europese Gemeenschappen gehanteerde referentierente, mag het gekapitaliseerde renteverskil over de looptijd van de financiering niet meer bedragen dan gemiddeld 7,5 procent van de oorspronkelijke hoofdsom vermeerderd met 400 basispunten;

- g. de financiering wordt verstrekt conform de relevante interne FMO procedures bij goedkeuring van FOM financieringsaanvragen. FMO informeert SenterNovem, afdeling Ondernemingsfinanciering, over de bij FMO geldende relevante procedures inzake de relevante processen, de investeringscriteria, de specifieke fondscriteria en de FMO Corporate Governance Policy en wijzigingen daarin;
- h. op de datum waarop de uitbetaling van de financiering door de Bank aanvangt investeren een of meerdere in Nederland gevestigde ondernemers in de lokale ondernemer op een wijze als bedoeld in paragraaf 4.2 van het in bijlage 1 bij deze overeenkomst opgenomen beleidskader;
- i. de lokale ondernemer behoeft op het moment van het doen van een melding als bedoeld in artikel 4 externe financiering, in welke behoefte naar normaal bankgebruik niet kan worden voorzien of waarin slechts tegen aanzienlijk ongunstiger voorwaarden dan de door de Bank te verstrekken financiering zou kunnen worden voorzien;
- j. de financiering moet worden aangewend in het kader van een bedrijfsplan dat gericht is op continuïteit en versterking van de rentabiliteit van de onderneming van de lokale ondernemer, waarbij, in het geval de in Nederland gevestigde ondernemer, bedoeld in onderdeel h, geen MKB-ondernemer is, het merendeel van de financiering ten goede komt aan investeringen in materiële activa in de zin van artikel 2, lid 10, van verordening (EG) nr. 800/2008 van de Commissie van 6 augustus 2008 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 87 en 88 van het Verdrag met de gemeenschappelijke markt verenigbaar worden verklaard;
- k. de lokale ondernemer houdt op het moment van het doen van een melding als bedoeld in artikel 4 geen onderneming in stand waarvan de laatste jaaromzet voor meer dan 50% is verkregen, of, indien de onderneming nog geen heel jaar is gedreven, de omzet naar verwachting voor meer dan 50% zal worden verkregen uit:
- le. de uitoefening van het bank-, verzekerings- of beleggingsbedrijf, of het financieren van een of meer andere ondernemingen,
  - 2e. het verwerven, vervreemden, beheren of exploiteren van onroerend goed of het ontwikkelen van onroerend goed projecten;
- l. de lokale ondernemer houdt op het moment van het doen van een melding als bedoeld in artikel 4 geen onderneming in stand waarvan de laatste jaaromzet geheel of gedeeltelijk is verkregen, of, indien de onderneming nog geen heel jaar is gedreven, de omzet naar verwachting geheel of gedeeltelijk zal worden verkregen uit het produceren van militaire goederen, bedoeld in artikel 2 van de Uitvoeringsregeling strategische goederen.
- 2.** De Staat zal zich niet borg stellen indien borgstelling in strijd is met ingevolge een verdrag voor de Staat geldende verplichtingen. De Staat zal, indien een voor de uitvoering van deze overeenkomst relevant verdrag totstandkomt na de inwerkingtreding van deze overeenkomst, de Bank zo spoedig mogelijk melding doen van de ratificatie van een dergelijk verdrag.

## Artikel 4

1. De toepasselijkheid van deze overeenkomst op een financiering kan uitsluitend worden ingeroepen:
  - a. indien de financiering binnen 35 dagen na het sluiten van de overeenkomst aangaande die financiering aan de minister is gemeld met gebruikmaking van het formulier, waarvan het model als bijlage 2 bij deze overeenkomst is gevoegd;
  - b. voorzover door de melding, bedoeld onder a, een jaarlijks door de minister voor meldingen vastgesteld maximumbedrag niet wordt overschreden;
  - c. voorzover door de melding het totaal van:
    - de hoofdsom waarvoor de Staat borg staat ten behoeve van door de Bank verstrekte, nog niet afgeloste financieringen aan of ten behoeve van, en
    - de aankoopsom waarvoor de Staat garant staat van door de Bank genomen, nog lopende participaties in dezelfde lokale ondernemer of aan, ten behoeve van of in binnen dezelfde opkomende markt gevestigde en tot dezelfde groep als de lokale ondernemer behorende lokale ondernemers niet hoger is dan € 10 000 000.
2. De melding, bedoeld in het eerste lid, wordt gedaan bij SenterNovem, afdeling Ondernemingsfinanciering.
3. Meldingen, bedoeld in het eerste lid, worden voor de toepassing van het eerste lid, onder b, geacht te zijn gedaan in de volgorde waarin die meldingen volledig voldoen aan het in het eerste lid bepaalde.

## **Paragraaf 4. Verplichtingen van de Bank (financieringen)**

### Artikel 5

1. De Bank beheert de financieringen die op grond van artikel 4 zijn gemeld, ook na opzegging als een goed huisvader, overeenkomstig de relevante interne FMO procedures van toepassing bij beheer van financieringen. Zij zal daarbij waken over de belangen van de Staat als borg.
2. Zonder toestemming van de minister:
  - a. treft de Bank geen schuldregeling die inhoudt een gehele of gedeeltelijke kwijtschelding van verplichtingen voortvloeiende uit een financiering;
  - b. converteert de Bank een financiering niet naar aandelen, in het geval deze financiering is overgedragen aan de afdeling Bijzondere Financieringen conform de in het eerste lid bedoelde procedures.De minister kan aan zijn toestemming voorwaarden verbinden.
3. Een verzoek om toestemming als bedoeld in het tweede lid kan door de Bank telefonisch of schriftelijk bij de minister, per adres SenterNovem worden ingediend. Indien de indiening telefonisch plaatsvindt wordt een dergelijk verzoek toegelicht per e-mail, fax of brief.
4. De minister beslist zo spoedig mogelijk, binnen de alsdan overeengekomen termijn, op een verzoek om toestemming als bedoeld in het tweede lid.

## Artikel 6

**1.** De Bank is verplicht binnen 35 dagen na inwerkingtreding aan de minister wijzigingen in de financieringsovereenkomst te melden die van belang zijn voor de positie van de Staat als borg.

**2.** De Bank is verplicht bij de minister zo spoedig mogelijk:

- a. financieringen af te melden die niet tot uitbetaling komen;
- b. financieringen af te melden die in hun geheel zijn terugbetaald en
- c. een slotmededeling te doen van financieringen waarvan de incasso conform de in artikel 5, eerste lid, bedoelde procedures is afgerond.

De melding of mededeling vindt uiterlijk plaats aan het einde van het kalenderkwartaal volgend op het kalenderkwartaal waarin sprake is van de in dit artikellid bedoelde situatie.

## Artikel 7

De Bank is verplicht aan door de Staat aan te wijzen personen voor zover dat redelijkerwijs noodzakelijk is voor de uitvoering van deze overeenkomst te allen tijde:

- a. toegang te verlenen tot door haar gebruikte ruimten,
- b. inzage te verlenen van zakelijke gegevens en bescheiden,
- c. gelegenheid te bieden tot het maken van kopieën van de onder b bedoelde gegevens en bescheiden en
- d. medewerking te verlenen aan het verstrekken van gegevens door anderen.

## Artikel 8

**1.** De Bank voert een afzonderlijke administratie zodanig dat daaruit te allen tijde de hoogte van de voor deze overeenkomst relevante verplichtingen, vorderingen, uitgaven, betalingen en ontvangsten is af te leiden.

**2.** De Bank zal de Staat binnen 75 dagen na afloop van het tweede en vierde kalenderkwartaal een halfjaarrapportage respectievelijk jaarrapportage verstrekken, waarin wordt ingegaan op de relevante financiële en beleidsmatige ontwikkelingen met betrekking tot deze overeenkomst op basis van een door de minister na overleg met de Bank vast te stellen format. Paragraaf 5 van het als bijlage 1 bij deze overeenkomst opgenomen beleidskader geeft hier nadere invulling aan.

**3.** Jaarlijks, uiterlijk 6 weken na afloop van het kalenderjaar dient de Bank haar voorlopige cijfermatige rapportage omtrent de uitvoering van deze overeenkomst te overleggen. Jaarlijks, uiterlijk zes maanden na afloop van het kalenderjaar dient de Bank een verklaring van haar externe accountant te overleggen omtrent de uitvoering van deze overeenkomst. Op de accountantscontrole zal een door de minister na overleg met de Bank vast te stellen controleprotocol van toepassing zijn.

**4.** Tweemaal per jaar, na overlegging van de halfjaarrapportage en jaarrapportage als bedoeld in het tweede lid, zal overleg plaatsvinden tussen de Staat en de Bank.

## Artikel 9

De Bank is gehouden mee te werken aan periodieke evaluaties van de uitvoering van deze overeenkomst.

## **Paragraaf 5. Omvang van de borgstelling (financieringen)**

### Artikel 10

**1.** De borgstelling van de Staat heeft betrekking op 85% in het geval de in Nederland gevestigde ondernemer, bedoeld in artikel 3, eerste lid, onderdeel h, een MKB-ondernemer is, en in de overige gevallen op 80% van:

- a. de oorspronkelijke hoofdsom van de door de Bank verstrekte financiering, verminderd met de op het moment waarop een beroep op de borgstelling als bedoeld in artikel 12 is gedaan betaalde aflossingstermijnen, en
- b. de door de lokale ondernemer, of, in het geval bedoeld in artikel 3, eerste lid, onder a, tweede volzin, de in Nederland gevestigde ondernemer, op het moment waarop een beroep op de borgstelling als bedoeld in artikel 12 is gedaan verschuldigde doch niet betaalde vergoeding,

een en ander tot in totaal ten hoogste 150% van de oorspronkelijke hoofdsom van de door de Bank verstrekte financiering verminderd met de feitelijk verrichte aflossingen en kwijtgescholden bedragen.

**2.** Onder de in het eerste lid bedoelde verschuldigde vergoeding wordt verstaan de door de Bank met de lokale ondernemer overeengekomen vergoeding vermeerderd met de door deze laatste verschuldigde vertragingsrente.

### Artikel 11

**1.** De borgstelling vervalt:

- a. door melding als bedoeld in artikel 17, tweede lid, juncto artikel 4, van een participatie na conversie van de financiering;
- b. indien de financieringsovereenkomst, die op grond van artikel 4 is gemeld, is gewijzigd en deze wijziging, voor zover deze van belang is voor de betreffende borgstelling, niet conform artikel 6, eerste lid, aan de minister is gemeld;
- c. door een melding van de Bank als bedoeld in artikel 6, tweede lid.

**2.** De borgstelling vervalt voorts door schuldvernieuwing, door schuldoverneming en door subrogatie van derden in de rechten van de Bank met betrekking tot de financiering ten aanzien waarvan de borgstelling is verleend, al dan niet voorafgegaan door cessie van die financiering.

## **Paragraaf 6. Vaststelling (financieringen)**

### Artikel 12

**1.** Nadat de lokale ondernemer, of, in het geval bedoeld in artikel 3, eerste lid, onder a, tweede volzin, de in Nederland gevestigde ondernemer, jegens de Bank is tekortgeschoten in zijn verplichtingen voortvloeiend uit de financieringsovereenkomst waar de borgstelling betrekking op heeft, en nadat de Bank deze financieringsovereenkomst heeft opgezegd, dan wel de financiering in de situatie bedoeld in artikel 5, tweede lid, onder b, heeft geconverteerd, dient de Bank binnen 6 weken na afloop van het kalenderkwartaal waarin die opzegging respectievelijk de conversie heeft plaatsgevonden een aanvraag in bij de minister om betaling uit hoofde van deze overeenkomst.

**2.** De aanvraag bevat ten minste:

- a. de datum van de financieringsopzegging respectievelijk de conversie (kopie van brief respectievelijk akte als bijlage bijvoegen);
- b. de opbouw van het gedeclareerde bedrag onder verwijzing naar de meest recent beschikbare rapportage, bedoeld in artikel 8, tweede lid;
- c. interne rapportages van de Bank waaruit de ontwikkeling van de financiering, inclusief getroffen beheersdaden, blijkt, voor zover nog niet eerder aan de minister verstrekt;
- d. een kopie van de melding, bedoeld in artikel 4 en de daarbij gevoegde onderbouwing waarom aan de voorwaarden op grond van deze overeenkomst is voldaan.

### Artikel 13

De minister bevestigt de ontvangst van een aanvraag om betaling schriftelijk binnen twee weken na de ontvangst.

### Artikel 14

**1.** De minister stelt zo spoedig mogelijk nadat de aanvraag, bedoeld in artikel 12 aan hem is voorgelegd, maar uiterlijk binnen acht weken nadat volledig is voldaan aan artikel 12, tweede lid, het uit hoofde van deze overeenkomst door de Staat verschuldigde bedrag vast overeenkomstig deze overeenkomst.

**2.** De minister beslist afwijzend op een aanvraag als bedoeld in artikel 12 indien niet is voldaan aan de in de artikelen 3 en 4 opgenomen voorwaarden.

**3.** De minister kan afwijzend beslissen op een aanvraag:

- a. indien niet voldaan is aan een verzoek als bedoeld in artikel 7;
- b. indien de Bank bij de meldingen, bedoeld in de artikelen 4 en 6, eerste lid, of de aanvraag, bedoeld in artikel 12, gegevens heeft verstrekt, waarvan zij wist of behoorde te weten dat deze onjuist of onvolledig waren en de verstrekking van deze gegevens tot een onjuiste beslissing op de aanvraag zou hebben geleid;
- c. indien de Bank de financiering niet conform de procedures, bedoeld in artikel 5, eerste lid, heeft beheerd en het bedrag van de aanvraag dientengevolge hoger is uitgevallen;
- d. indien de Bank in strijd heeft gehandeld met artikel 5, tweede lid.



**4.** Betalingen door de Staat op grond van dit artikel zullen worden gedaan door het verlenen van toestemming door de minister aan de Bank om te beschikken over een bedrag van de rekening als bedoeld in artikel 22 ter grootte van het overeenkomstig het eerste lid vastgestelde bedrag.

**5.** Door betaling op grond van dit artikel wordt de Staat niet gesubrogeerd in de rechten van de Bank met betrekking tot de financiering ten aanzien waarvan de borgstelling is verleend.

#### Artikel 15

De Bank draagt, ook na een betaling door de Staat op grond van artikel 14, conform de in artikel 5, eerste lid, bedoelde procedures zorg voor de incasso van de door de lokale ondernemer of, in het geval bedoeld in artikel 3, eerste lid, onder a, tweede volzin, de in Nederland gevestigde ondernemer, met betrekking tot de verstrekte financiering verschuldigde bedragen.

#### Artikel 16

**1.** Indien op een aanvraag als bedoeld in artikel 12 positief is beslist zal de Bank de bedragen die door haar terzake van de verstrekte financiering, waaronder mede begrepen een geconverteerde financiering als bedoeld in artikel 5, tweede lid, onder b, zijn of worden ontvangen na de datum waarop op de aanvraag is beslist, op de eerstvolgende kwartaaldatum na ontvangst voor 65% afdragen aan de Staat.

**2.** Indien de bedragen zijn ontvangen nadat bovenbedoelde aanvraag is ingediend, maar voordat op de aanvraag is beslist, zal de Bank de bedragen op de eerstvolgende kwartaaldatum nadat op de aanvraag positief is beslist aan de Staat afdragen.

**3.** Tot aan de datum van afdracht, bedoeld in het eerste en tweede lid, is de Bank ten aanzien van de in die artikelen bedoelde ontvangen bedragen aan de Staat een rente verschuldigd gelijk aan de depositorente van de Europese Centrale Bank, geldend op de dag waarop deze bedragen door de Bank zijn ontvangen.

**4.** Indien de in het eerste en tweede lid bedoelde bedragen niet op de juiste datum van afdracht zijn afgedragen, is de Bank rente verschuldigd, gelijk aan de op die datum geldende depositorente van de Europese Centrale Bank, vermeerderd met 1,25 procentpunt, vanaf de laatstbedoelde datum tot aan de datum waarop het verschuldigde bedrag is overgemaakt op de in artikel 22 bedoelde rekening-courant.

## **Paragraaf 7 Participaties**

### Artikel 17 (Voorwaarden)

- 1.** De Staat zal zich slechts garant stellen voor participaties indien aan de volgende voorwaarden is voldaan:
  - a. de participatie wordt direct genomen in een lokale ondernemer ten behoeve van een door die lokale ondernemer in stand gehouden onderneming;
  - b. de participatie is niet hoger dan 49% van het kapitaal van de lokale ondernemer;
  - c. de aankoopssom van de participatie bedraagt minimaal € 45 000 en maximaal € 10 000 000. Onder een participatie wordt per 6 maanden ten hoogste € 500 000 gestort;
  - d. binnen 12 jaar vanaf de datum waarop de participatie wordt genomen, zal een exit worden gerealiseerd dan wel zal de participatie worden afgeschreven conform de relevante interne FMO procedures;
  - e. op de datum waarop het betreffende kapitaal door de Bank onder de participatie wordt gestort, investeren een of meerdere in Nederland gevestigde ondernemers in de lokale ondernemer op een wijze als bedoeld in paragraaf 4.2 van het in bijlage 1 bij deze overeenkomst opgenomen beleidskader;
- 2.** Artikel 3, eerste lid, onderdelen b, g, i tot en met l, en tweede lid, en artikel 4 zijn van overeenkomstige toepassing, met dien verstande dat de melding bedoeld in artikel 4, eerste lid, onder a, dient te geschieden met een nader door partijen vast te stellen formulier, waarvan het model als bijlage 2a bij deze overeenkomst zal worden gevoegd.

### Artikel 18 (Verplichtingen van de Bank)

- 1.** De Bank beheert de participaties die op grond van artikel 17, tweede lid, juncto artikel 4 zijn gemeld, ook na het intropen van de garantie, als een goed huisvader, overeenkomstig de relevante interne FMO procedures van toepassing bij beheer van participaties. Zij zal daarbij waken over de belangen van de Staat als garant.
- 2.** De Bank verkoopt de aandelen niet met verlies zonder toestemming van de minister. De minister kan aan zijn toestemming voorwaarden verbinden. Artikel 5, derde en vierde lid, zijn van overeenkomstige toepassing.
- 3.** De Bank is verplicht de minister zo spoedig mogelijk:
  - a. participaties af te melden die niet tot storting komen;
  - b. participaties af te melden die met winst verkocht zijn;
  - c. een slotmededeling te doen van participaties waarvan de aandelen conform de in het eerste lid bedoelde procedures werden verkocht dan wel anderszins zijn afgerond, hetgeen, indien de Bank in het kader van de verkoop een vrijwaring heeft afgegeven het geval zal zijn wanneer de betreffende vrijwaringsperiode is afgelopen.De melding of mededeling vindt uiterlijk plaats aan het einde van het kalenderkwartaal volgend op het kalenderkwartaal waarin sprake is van de in dit artikellid bedoelde situatie.
- 4.** Artikel 6, eerste lid, en artikel 8 zijn van overeenkomstige toepassing. De artikelen 7 en 9 zijn van toepassing.

## Artikel 19 (Omvang van de garantie)

### 1. De garantie van de Staat heeft betrekking op 85% van:

- a. de aankoopsom van de door de Bank genomen participatie, en
  - b. verschuldigd, doch niet betaald dividend uit preferente aandelen, indien zulke preferente aandelen conform de International Financial Reporting Standards (IFRS) als vreemd vermogen worden aangemerkt,
- tot in totaal 150% van de aankoopsom en, in het geval sprake is van conversie van een financiering waarvoor de Staat op grond van deze overeenkomst borg stond, tot ten hoogste het bedrag waarvoor de Staat op het moment van de conversie voor de desbetreffende financiering borg stond.

### 2. De garantstelling vervalt:

- a. indien de participatieovereenkomst, die op grond van 17, tweede lid, juncto artikel 4 is gemeld, is gewijzigd en deze wijziging, voor zover deze van belang is voor de betreffende garantstelling, niet conform artikel 18, vierde lid, juncto artikel 6, eerste lid, aan de minister is gemeld;
- b. door overdragen aan derden van de rechten van de Bank met betrekking tot de participatie anders dan door verkoop daarvan, of door het bezwaren van deze rechten;
- c. door een melding als bedoeld in artikel 18, derde lid.

## Artikel 20 (Vaststelling: aanvraag en beslissing)

### 1. Indien de Bank:

- a. op basis van de berekening van de “fair market value” van de aandelen waarop de garantstelling betrekking heeft, conform de in artikel 18, eerste lid, bedoelde procedures, een waardecorrectie, zijnde “impairment” als bedoeld onder IFRS, treft voor 75% of meer van de aankoopprijs van de desbetreffende aandelen en de participatie daarom is overgedragen aan de afdeling Bijzondere Financieringen, of
  - b. voornemens is de aandelen waarop de garantstelling betrekking heeft met verlies te verkopen, danwel deze met verlies heeft verkocht,
- dient de Bank binnen 6 weken na afloop van het kalenderkwartaal waarin dit heeft plaatsgevonden, een aanvraag in bij de minister om betaling uit hoofde van deze overeenkomst.

### 2. De aanvraag bevat ten minste:

- a. de datum van de waardecorrectie, alsmede een kopie van alle gegevens op basis waarvan de in het eerste lid bedoelde “fair market value” werd berekend en een kopie van de beslissing van de Bank om de waardecorrectie te treffen, of, voor zover van toepassing, de datum van de voorgenomen verkoop en het (concept) verkoop contract van de aandelen;
- b. de opbouw van het gedeclareerde bedrag onder verwijzing naar de meest recent beschikbare rapportage, bedoeld in artikel 18, vierde lid, juncto artikel 8, tweede lid. Indien de Bank de aanvraag indient op basis van het eerste lid, onder a, is het gedeclareerde bedrag gelijk aan 85% van de aankoopsom van de betreffende aandelen en, voor zover van toepassing, het verschuldigde, doch niet betaalde preferent dividend. Indien de Bank de aanvraag indient op basis van het eerste lid, onder b, is het gedeclareerde bedrag gelijk aan

het negatieve verschil tussen de aankoopsom en de verkoopsom, vermeerderd met het verschuldigde doch niet betaalde preferent dividend;

c. interne rapportages van de Bank waaruit de ontwikkeling van de participatie, inclusief getroffen beheersdaden, blijkt, voor zover nog niet eerder aan de minister verstrekt;

d. een kopie van de melding als bedoeld in artikel 17, tweede lid, juncto artikel 4 en de daarbij gevoegde onderbouwing waarom aan de voorwaarden op grond van deze overeenkomst is voldaan.

**3.** Voorzover de Bank in het kader van de verkoop van een participatie een vrijwaring heeft afgegeven, geldt het gedeclareerde bedrag als voorlopig en vindt definitieve afrekening plaats aan het einde van de vrijwaringsperiode. De overige leden van dit artikel zijn van overeenkomstige toepassing.

**4.** De artikelen 13 en 14 zijn van overeenkomstige toepassing, met dien verstande dat in artikel 14:

a. in het eerste, tweede en derde lid in plaats van “artikel 12” moet worden gelezen: artikel 20, eerste en tweede, of derde lid;

b. in het eerste lid in plaats van “artikel 12, tweede lid,” moet worden gelezen: artikel 20, tweede lid;

c. in het tweede lid in plaats van “de in de artikelen 3 en 4 opgenomen voorwaarden” moet worden gelezen: de in artikel 17 bedoelde voorwaarden;

d. in het derde lid, onder b, in plaats van “de meldingen, bedoeld in de artikelen 4 en 6, eerste lid” moet worden gelezen: de meldingen, bedoeld in de artikelen 17, tweede lid, juncto artikel 4, en 18, vierde lid, juncto artikel 6, eerste lid;

e. in het derde lid, onder c, in plaats van “artikel 5, eerste lid,” moet worden gelezen: artikel 18, eerste lid;

f. in het derde lid, onder d, in plaats van “artikel 5, tweede lid” moet worden gelezen: artikel 18, tweede lid.

Artikel 21 (Vaststelling: overige)

**1.** De Bank draagt, ook na betaling van de Staat op grond van artikel 20, vierde lid, juncto artikel 14, conform de in artikel 18, eerste lid, bedoelde procedures zorg voor de participatie en de verkoop van de desbetreffende aandelen.

**2.** Indien op een aanvraag als bedoeld in artikel 20, eerste en tweede lid, positief is beslist zal de Bank de door haar, na de datum waarop op de aanvraag is beslist ontvangen bedragen terzake van de verkoop van de aandelen op de eerstvolgende kwartaaldatum na de ontvangst voor 65% afdragen aan de Staat. Artikel 16, tweede tot en met vierde lid, zijn van overeenkomstige toepassing.

**3.** Voorzover de Bank in het kader van de verkoop van een participatie een vrijwaring heeft afgegeven, geldt het aan de Staat betaalde bedrag als voorlopig en vindt definitieve afrekening plaats aan het einde van de vrijwaringsperiode. Het tweede lid is van overeenkomstige toepassing.

## **Paragraaf 8. Betaling**

### Artikel 22

- 1.** Bij de Rijkshoofdboekhouding van het Ministerie van Financiën is een rekening-courant geopend ten name van de Bank. Over het gebruik van deze rekening zijn door de Minister van Financiën, na overleg met de minister en de Bank, nadere voorwaarden gesteld.
- 2.** Op deze rekening staat het bedrag dat beschikbaar is voor borgstellingen en garantstellingen op grond van deze overeenkomst. Wanneer door de Staat nieuwe middelen beschikbaar worden gesteld, zullen die worden toegevoegd aan deze rekening. De Staat staat ervoor garant dat het bedrag op de rekening voldoende is om aan de verplichtingen op grond van deze overeenkomst te voldoen.
- 3.** Tevens zullen aan deze rekening worden toegevoegd:
  - de door de Bank afgedragen bedragen als bedoeld in de artikelen 16 en 21;
  - de door de Bank afgedragen bedragen als bedoeld in artikel 22, zevende lid.
- 4.** Over het saldo op de rekening wordt geen rente vergoed.
- 5.** De Bank zal niet kunnen beschikken over het saldo of een gedeelte daarvan dan na voorafgaande schriftelijke toestemming van de minister.
- 6.** In afwijking van het vijfde lid zal de Bank zonder voorafgaande schriftelijke toestemming kunnen beschikken over het bedrag waarvan zij op grond van de artikelen 12, eerste lid, of 20, eerste of derde lid, van de Staat betaling verzoekt, op het moment dat zij een aanvraag als bedoeld in de artikelen 12, eerste lid, en 20, eerste of derde lid, bij de Staat heeft ingediend.
- 7.** Indien het op grond van de artikelen 14 of 20, vierde lid, juncto artikel 14 door de minister vastgestelde bedrag minder bedraagt dan het bedrag dat door de Bank op grond van het zesde lid is opgenomen, is de Bank over dit verschil rente verschuldigd, gelijk aan de op de datum van opname geldende depositorente van de Europese Centrale Bank, vermeerderd met 1,25 procentpunt, vanaf de datum van opname tot aan de datum waarop deze rente door de Bank is overgemaakt op de in het eerste lid bedoelde rekening-courant.
- 8.** Na de beëindiging van de overeenkomst valt op 31 december van elk jaar het gedeelte van het saldo van de rekening dat niet benodigd kan zijn voor het voldoen aan verplichtingen voortvloeiend uit alle op grond van deze overeenkomst verleende borgstellingen, toe aan de Staat.
- 9.** Na de beëindiging van de overeenkomst en na afwikkeling van alle op grond van deze overeenkomst verleende borgstellingen en garanties valt het saldo van deze rekening toe aan de Staat.

## **Paragraaf 9. Slotbepalingen**

### Artikel 23

- 1.** Deze overeenkomst treedt in werking op de datum van ondertekening ervan en werkt terug tot en met 1 mei 2006. De overeenkomst is aangegaan voor een duur van 12 jaren.
- 2.** Deze overeenkomst treedt in de plaats van de Overeenkomst inzake Investeringsfaciliteit Opkomende Markten (IFOM), onverminderd het bepaalde in artikel 18, tweede en zevende lid, van de IFOM en met dien verstande dat de IFOM tevens van kracht blijft ten aanzien van vóór 1 januari 2007 conform artikel 4 van de IFOM te melden:
  - financieringen aan of ten behoeve van lokale ondernemers in opkomende markten die wel onder de definitie van opkomende markt van de IFOM, maar niet onder de definitie van opkomende markt van deze overeenkomst vallen; en
  - financieringen die wel onder het beleidskader van de IFOM, maar niet onder het bij deze overeenkomst behorende beleidskader passen.
- 3.** De tussen 1 mei 2006 en de datum van ondertekening van deze overeenkomst op grond van de IFOM verrichte meldingen, betalingen en dergelijke, worden, met uitzondering van de situatie, bedoeld in het tweede lid vanaf “met dien verstande dat”, met terugwerkende kracht tot en met 1 mei 2006 geacht te zijn verricht op grond van deze overeenkomst.
- 4.** Zowel de Staat als de Bank is bevoegd deze overeenkomst door opzegging te doen eindigen, mits dit schriftelijk geschiedt en met inachtneming van een opzegtermijn van zes hele kalendermaanden.
- 5.** De Staat is bevoegd de in de artikelen 3, eerste lid, en 17 genoemde voorwaarden en de bijlagen 2 en 2a bij deze overeenkomst te wijzigen of aan te vullen. Wijziging of aanvulling vindt niet plaats, voordat de Staat daarover met de Bank heeft overlegd.
- 6.** In afwijking van het vierde lid kan:
  - a. de Bank de overeenkomst met onmiddellijke ingang opzeggen binnen een termijn van een maand na de datum waarop een wijziging of aanvulling als bedoeld in het vijfde lid, ter kennisgeving van de Bank is gebracht,
  - b. de Staat de overeenkomst met onmiddellijke ingang opzeggen binnen een termijn van een maand na de datum waarop aan de Staat ter kennis is gebracht dat een majeure wijziging is aangebracht in de interne procedures van FMO zoals bedoeld in de artikelen 3, eerste lid, onder g, artikel 5, eerste lid, artikel 17, tweede lid, juncto artikel 3, eerste lid, onder g, en artikel 18, eerste lid, die de belangen van de Staat als borg of garant schaadt.
- 7.** Artikel 1, onderdeel f, kan door de Staat zonder overleg met de Bank gewijzigd worden. Voor een dergelijke wijziging geldt de in het vierde lid genoemde opzegtermijn. De Staat zal een dergelijke wijziging zo spoedig mogelijk aan de Bank melden.
- 8.** Wijziging, opzegging, ontbinding of beëindiging heeft geen gevolg ten aanzien van de borgstellingen en garanties, die voor de inwerkingtreding van de wijziging, opzegging, ontbinding of beëindiging zijn verleend. De overeenkomst blijft, voor zover van toepassing, ten aanzien van deze borgstellingen en garanties van kracht.

#### Artikel 24

Alle geschillen, van welke aard ook, die naar aanleiding van deze overeenkomst of naar aanleiding van in verband met deze overeenkomst gesloten nadere overeenkomsten tussen de Bank en de Staat mochten ontstaan, ook die welke slechts door een van hen als zodanig worden aangemerkt, worden ter beslechting voorgelegd aan de bevoegde rechter te 's-Gravenhage.