

Aan de staatssecretaris van Economische Zaken en Klimaat
Mevrouw Mr. Drs. M.C.G. Keijzer

Den Haag, 9 mei 2019

Betreft: Voorontwerp van Wet ongewenste zeggenschap telecommunicatie

Zeer geachte mevrouw Keijzer,

1. Het bestuur van Stichting Preferente Aandelen B KPN (de "Stichting") heeft kennis genomen van het voorontwerp van Wet ongewenste zeggenschap telecommunicatie en het concept van de daarbij behorende Memorie van toelichting.
Het voorontwerp voorziet in de toevoeging van een nieuw hoofdstuk 14a aan de Telecommunicatiewet.
2. De Stichting heeft statutair tot doel het behartigen van de belangen van Koninklijke KPN ("KPN") haar ondernemingen en alle daarbij betrokkenen. Invloeden die de continuïteit, de zelfstandigheid of de identiteit in strijd met die belangen bedreigen, worden door de Stichting zoveel mogelijk geweerd. Met het oog daarop kan de Stichting Preferente Aandelen B verkrijgen en de daaraan verbonden zeggenschap, in het bijzonder het stemrecht, uitoefenen. KPN heeft aan de Stichting het recht toegekend om preferente aandelen B in het kapitaal van KPN te nemen. De Stichting zal dit recht in overeenstemming met haar statutaire doelstelling eenzijdig uitoefenen voor het daarbij door de Stichting te bepalen aantal preferente aandelen B met dien verstande dat het aantal niet hoger mag zijn dan het aantal op het tijdstip van uitoefening uitstaande gewone aandelen minus één.
Deze toekenning is, met nevenafspraken, neergelegd in een overeenkomst tussen KPN en de Stichting vastgesteld op 3 juni 1994. Het recht van de Stichting van de Preferente aandelen B te nemen, wordt wel de "call optie" genoemd.
3. De Stichting heeft in 2013 met succes de call optie uitgeoefend toen América Móvil, een grote Mexicaanse onderneming, aankondigde een vijandig bod te willen uitbrengen op de aandelen in KPN. América Móvil was toen niet bereid om met het bestuur van KPN overeenstemming te bereiken over een fusieprotocol of zelfs maar inzage te geven van het biedingsbericht dat bij de AFM was ingediend. Afspraken over concrete zaken als werkgelegenheid, strategische koers, governance, infrastructuur, technologie en

concurrentiekracht bleken niet mogelijk. Derhalve besloot het bestuur van de Stichting om de call optie uit te oefenen nog voordat het bod formeel was uitgebracht. Deze timing bleek essentieel, want daarna besloot América Móvil om het bod niet uit te brengen.

4. Volgens art. 14a.2 lid 1 van het voorontwerp dient degene die het voornemen heeft overwegende zeggenschap in een telecommunicatiepartij te verkrijgen dit voornemen aan de minister te melden indien deze zeggenschap leidt tot relevante invloed in de telecommunicatiesector als bedoeld in art. 14a.4 lid 3.

De Stichting verkrijgt overwegende zeggenschap in een telecommunicatiepartij indien zij na de uitoefening van de optie over ten minste 30% van de stemmen in de algemene vergadering van KPN beschikt. Immers, KPN is een telecommunicatiepartij zoals gedefinieerd in art. 14a.1.

Volgens art. 14a.4 lid 3 is van relevante invloed in de telecommunicatiesector sprake indien misbruik of opzettelijke uitval van KPN kan leiden tot één van de daar bedoelde gevolgen.

De Stichting neemt aan dat misbruik of opzettelijke uitval van KPN kan leiden tot een of meer van deze gevolgen.

5. Op grond van het vorenstaande dient de Stichting alvorens de call optie uit te oefenen het voornemen daartoe aan de minister te melden. Dat dient op grond van art. 14a.2 lid 2 te geschieden uiterlijk acht weken voor de beoogde datum van uitvoering van het voornemen. Volgens art. 14a.2 lid 3 dient de minister binnen acht weken na ontvangst van de melding te beslissen of een verbod op grond van art. 14a.4 lid 1 wordt opgelegd. Indien nader onderzoek nodig is, kan de minister de termijn verlengen met zes maanden.
6. Het feit dat de Stichting (maximaal) acht weken voor de uitoefening van de call optie haar voornemen aan de Minister zou moeten melden, kan de effectiviteit van de beschermingsmaatregel ernstig verminderen. Het kan onder meer wenselijk zijn dat het aan de preferente aandelen B verbonden stemrecht spoedig nadat besloten is de call optie uit te oefenen, kan worden uitgeoefend. De ervaring leert dat een stichting waaraan een call optie is toegekend, tijdig moet kunnen reageren op acties van een partij die voornemens is een publiek bod uit te brengen of zulk een bod reeds heeft uitgebracht. Zie ook onder 3.
7. De uitoefening van de call optie zal naar het oordeel van de Stichting niet kunnen leiden tot de bedreiging van een publiek belang. Dat betekent naar het oordeel van de Stichting dat de minister binnen acht weken na ontvangst van

de melding door de Stichting van het voornemen om de call optie uit te oefenen ten aanzien van zoveel aandelen dat zij na de uitoefening van de call optie 30% of meer van de stemmen kan uitoefenen in de aandeelhoudersvergadering van KPN, dient te beslissen dat er geen verbod tot het uitoefenen van de optie zal worden opgelegd.

8. In aanmerking genomen de conclusie die de Stichting onder 7 heeft bereikt, zou de wetgever er geen bezwaar tegen behoeven te hebben dat de nieuwe wet aan de Stichting een vrijstelling geeft van de meldingsplicht ter zake van de uitoefening van de call optie. De Stichting heeft bij een dergelijke vrijstelling, zoals hiervoor vermeld, een groot belang.

9. De Stichting zal in de praktijk aan de vrijstelling slechts behoefte hebben indien er sprake is van een aangekondigd openbaar bod betreffende de aandelen van KPN. Uitsluitend dan is de Stichting immers bevoegd zoveel preferente aandelen te nemen dat zij 30% of meer van het geplaatste kapitaal van KPN houdt.
De Telecommunicatiewet zou daarom bij de formulering van de vrijstelling aansluiting kunnen zoeken bij art. 5:71 lid 1 onderdeel c van de Wet op het financieel toezicht op grond waarvan van de verplichting om een verplicht openbaar bod te doen, is vrijgesteld degene die:
"een van de doelvennootschap onafhankelijke rechtspersoon is die ten doel heeft het behartigen van de belangen van de doelvennootschap en de met haar verbonden onderneming en die de aandelen na aankondiging van een openbaar bod voor de duur van maximaal twee jaar gaat houden ter bescherming van de doelvennootschap."

10. De Stichting verzoekt U het ertoe te leiden dat in het wetsvoorstel de door haar voorgestelde vrijstelling wordt opgenomen.

Graag is het bestuur bereid het vorenstaande toe te lichten en daarover met U te overleggen.

Een kopie van deze brief zenden wij aan de Vaste Commissie Economische Zaken en Klimaat van de Tweede Kamer der Staten-Generaal.

Met de meeste hoogachting,


Mr. J.H. Schraven