

Aan De Raad van Ministers  
dtkv De Minister van Gezondheid, Milieu  
en Natuur  
Mevr. S. Camelia-Römer  
Fort Amsterdam  
Alhier

Uw nummers 2019/005463 Uw brief van: 6 februari 2019  
(letters): 2019/003932  
Onderwerp: Conceptstatuten & profielschets ADC

Ons nummer: 09042019.01 Willemstad, 9 april 2019

Bijlage(n):

## 1 Inleiding

De openbare rechtspersoon Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Landsverordening corporate governance (P.B. 2014, no. 3 (G.T.)), een schriftelijke overeenkomst aangegaan ingaande 1 mei 2012, met een bij Landsbesluit no. 2012/13836 aangewezen deskundige organisatie zijnde Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (hierna: SBTNO). Uitgaande van het gestelde in artikel 4 derde lid van de Landsverordening corporate governance alsook de bepalingen van de overeenkomst van opdracht, behoren tot de werkzaamheden van de adviseur corporate governance onder meer het ambtshalve of op verzoek van het Land Curaçao adviseren van de aandeelhouder, de Regering, de Raad van Ministers dan wel de Ministers over de toepassing van de in het Landsbesluit Code Corporate Governance Curaçao (P.B. 2014, no. 4 (G.T.)) (hierna: de Code) en in de Landsverordening corporate governance opgenomen bepalingen.

Bij besluit van 6 februari 2019 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2019/003932, ontvangen middels omslag met zaaknummer 2019/005463 op 25 maart 2019, is de adviseur verzocht advies uit te brengen met betrekking tot de conceptstatuten, inhoudende het voornemen de statuten integraal te wijzigen, alsmede de conceptprofielschets van Analytisch Diagnostisch Centrum N.V (hierna: ADC).

De adviseur zal in dit advies eerst de bij dit beoordelingsverzoek aangeleverde conceptstatuten ADC toetsen en zal vervolgens overgaan tot de toetsing van de aangeleverde profielschets voor de raad van commissarissen ADC.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit van 6 februari 2019 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2019/003932;
- Conceptstatuten van ADC, ontwerp 21 november 2018;
- Profielen leden raad van commissarissen ADC; en
- Statuten ADC, laatstelijk gewijzigd op 18 februari 2000.

### 3 Toetsing Conceptstatuten

Voor de toetsing van de conceptstatuten zal als toetsingskader worden gebruikt de Landsverordening corporate governance, de Code en de Modelstatuten Deelnemingen van het Land Curaçao van 16 oktober 2011 (hierna: de Modelstatuten).

Conform artikel 3, derde lid, van de Landsverordening corporate governance bewerkstelligt de Minister, voor zoveel als dat mogelijk is, dat de vennootschap of stichting de principes en bepalingen van de Code naleeft.

Conform artikel 1 van de Code dienen de statuten van de vennootschappen en stichtingen zodanig te worden aangepast dan wel opgesteld dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden. In ieder geval dient in de statuten van die overheidsentiteiten een verwijzing naar de Code te worden opgenomen alsook de verplichting om de bepalingen van de Code toe te passen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de vennootschap of stichting. Tevens is in genoemd artikel gesteld dat het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van de entiteiten moeten worden aangepast dan wel opgesteld conform het Raad van Commissarissen model en dus overeenkomstig de Modelstatuten.

Bij het opstellen van de Modelstatuten is bijzondere aandacht besteed aan de bepalingen van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, de Landsverordening corporate governance en de Code. Eveneens is rekening gehouden met de bijzondere plaats van overheidsstichtingen en overheidsvennootschappen binnen de Curaçaose maatschappij. Vooropgesteld moet worden dat van de bepalingen van de Modelstatuten slechts in zeer uitzonderlijke gevallen mag worden afgeweken. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal doorgaans een deugdelijke motivering aan ten grondslag moeten liggen.

Bij het toetsen van de conceptstatuten ADC heeft de adviseur geconstateerd dat de conceptstatuten grotendeels afwijken van de Modelstatuten. Een motivering voor die afwijkingen is in de aangeleverde documenten ook niet aangetroffen.

In eerdere adviezen, waaronder het advies van de adviseur van 25 april 2014 met nummer 25042014.01 inzake de toetsing van de conceptstatuten van de stichting Curaçao Investment & Export Development Foundation, heeft de adviseur aangegeven, dat het niet motiveren van voorgestelde afwijkingen van de Modelstatuten met zich meebrengt dat voor die wijzigingen geen voldoende rechtvaardiging bestaat om van de Modelstatuten af te wijken.

De conceptstatuten ADC wijken niet alleen aanmerkelijk en op essentiële onderdelen af van de Modelstatuten, maar daarenboven is zelfs geen verwijzing naar de Code in de conceptstatuten opgenomen, waarbij de bepalingen van de Code van toepassing worden verklaard. Niet alleen zijn de conceptstatuten niet in overeenstemming met de Modelstatuten maar zijn deze ook niet eens in overeenstemming met de Code.

Er is geen enkele rechtvaardiging waarom de statuten voor ADC niet overeenkomstig de Modelstatuten kunnen worden gewijzigd.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur ernstige bezwaren tegen de conceptstatuten ADC daar deze niet overeenkomstig zijn met de Modelstatuten en in strijd zijn met de Code. .

### 4 Toetsing profielschets

Op grond van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance te adviseren over de vraag of het voornemen waarop de melding betrekking heeft in overeenstemming is met de Code Corporate Governance. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Artikel 2.3 van de Code stelt het volgende met betrekking tot de deskundigheid en samenstelling van de raad van commissarissen. De raad van commissarissen dient zodanig te zijn samengesteld dat hij zijn taak naar behoren kan vervullen. Deze samenstelling dient te berusten op een bewuste keuze voor kwaliteit ter uitoefening van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen.

De raad van commissarissen stelt een profielschets op voor de leden van de raad van commissarissen van de overheidsentiteit. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de overheidsentiteit en haar onderneming alsook de in dit kader gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen.

De profielschets dient onder andere een weerslag te zijn van de aard van de activiteiten, de internationalisatiegraad, de omvang en de specifieke risico's op middellange en lange termijn van de onderneming. Daarbij moet concreet rekening worden gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de desbetreffende overheidsentiteit.

Ook is in artikel 2.3. gesteld dat de algemene vergadering van aandeelhouders samen met de raad van commissarissen ten minste éénmaal per jaar de vastgestelde profielschets aan de hand van daartoe op te stellen maatstaven evalueert en daaruit conclusies trekt voor de samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van commissarissen.

Uit het bovenstaande volgt dat voor iedere afzonderlijke commissaris dan wel een groep van commissarissen een specifiek deskundigheidsprofiel dient te worden opgesteld en vastgesteld. De profielschets en de samenstelling dienen daarbij zo concreet mogelijk te worden opgesteld, zodat voorgedragen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

De adviseur heeft volgende profielen voor de leden van de raad van commissarissen van ADC in de stukken aangetroffen:

- Commissaris met (bedrijfs)economisch profiel;
- Commissaris met een medisch profiel;
- Commissaris met een financieel profiel;
- Commissaris met een juridisch profiel.

Ook heeft de adviseur het additionele profiel voor de voorzitter Raad van Commissarissen (rol, te combineren met een functie binnen de raad) aangetroffen.

De adviseur heeft geen inhoudelijke opmerkingen met betrekking tot de aangeleverde profielen.

De adviseur merkt evenwel op dat in een specifieke profielschets ook de omvang en de samenstelling van de raad van commissarissen moet worden vastgelegd. Derhalve wordt de Minister geadviseerd de specifieke profielschets op dit punt te completeren. Gezien de (concept)statuten van ADC, waarin wordt gesteld dat de vennootschap tenminste drie en ten hoogste vijf commissarissen zal hebben, stelt de adviseur voor om de omvang van de raad van commissarissen alsdan vast te stellen op vijf leden met de volgende samenstelling:

- één lid met een (bedrijfs)economisch profiel
- één lid met een financieel profiel
- één lid met een juridisch profiel
- twee leden met een medisch profiel

Met inachtneming van het gestelde in dit advies betreffende de samenstelling van de raad van commissarissen heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets van ADC.

## 5 Conclusie en Advies

- De adviseur heeft ernstige bezwaren tegen de conceptstatuten ADC (ontwerp 21 november 2018) vanwege de in dit advies aangegeven redenen.
- De Minister wordt geadviseerd om de statuten van ADC geheel in overeenstemming te brengen met de Modelstatuten Deelnemingen Land van 16 oktober 2011 en de Code.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies betreffende de samenstelling van de raad van commissarissen heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets van ADC.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President  
Minister van Financiën