

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Verkeer, Vervoer
en Ruimtelijke Planning
Dhr. C.F. Cooper
Berg Arrarat Perceel C
Alhier

Uw nummers 2021/040157 Uw brief van: 24 november 2021 Ons nummer: 08122021.01 Willemstad, 8 december 2021
(letters):

Onderwerp: Voornemen tot benoeming bestuurslid
respectievelijk RvC-lid Kadaster
(Art. 9 P.B. 2014, no. 3 (GT))

Bijlage(n):

1 Grondslag

Middels besluit van de Raad van Ministers van 24 november 2021 met zaaknummer 2021/040157, ontvangen op 26 november 2021, heeft de Minister van Verkeer, Vervoer en Ruimtelijke Planning (hierna: de Minister) de voordracht ter zake de voorgenomen benoeming van een kandidaat als bestuurslid van Stichting Kadaster en Openbare Registers Curaçao (hierna: Kadaster) gemotiveerd aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 29 november 2021 (nummer: 29112021.01) heeft de adviseur eerder advies uitgebracht betreffende het voornemen tot de benoeming van bestuursleden bij Kadaster. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de thans voorgenomen benoemingen van leden van het bestuur van Kadaster, e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

Artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance stelt dat indien door of namens een minister wordt meebeslist of beslist over de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden. In overeenstemming met artikel 9 lid 2 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance te adviseren over de vraag of een dergelijk voornemen voldoet aan de statuten van de stichting of vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels zoals bedoeld in artikel 8 van de Landsverordening corporate governance en de bepalingen uit de Code. In het advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit van de Raad van Ministers van 24 november 2021 met zaaknummer 2021/040157;
- Ongedateerde en niet ondertekende brief van de Minister betreffende de voordracht van de kandidaat;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Online Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao d.d. 7 december 2021 inzake Kadaster; en
- Statuten van Kadaster d.d. 25 januari 2002.

3 Melding aan de adviseur

Conform artikel 4 lid 1 van de statuten van Kadaster wordt het bestuur van de stichting gevoerd door een bestuur bestaande uit minimaal drie en maximaal vijf leden, welke conform artikel 4 lid 2 worden benoemd door het Bestuurscollege [lees de Minister]. Ingevolge lid 4 van artikel 4 dienen in het bestuur een of meer geodeten, juristen of economen zitting te hebben, benoemd op voordracht van het bestuur, door het Bestuurscollege [lees de Minister].

Volgens de Code artikel 2.3 is minimaal één lid van de raad van commissarissen een zogenoemde financieel expert ('financial literate').

Bij de toetsing van de aangemelde kandidaten ter benoeming als bestuursleden van Kadaster zal de adviseur aansluiting zoeken bij de Modelprofielen voor de leden van de raad van commissarissen, zoals op de website van SBTNO te vinden zijn.

Het zevende lid van artikel 4 van de statuten van Kadaster stelt dat ingeval van vacatures het Bestuurscollege [lees de Minister] in de vacatures dient te voorzien; wanneer door het ontstaan van de vacatures het aantal leden is gedaald onder het aantal in artikel 4 lid 1 vereiste minimum zal het Bestuurscollege [lees de Minister] zo spoedig mogelijk daarin moeten voorzien door de benoeming van een (of meer) opvolger(s).

De Minister stelt in zijn ongedateerde en niet ondertekend schrijven aan de SBTNO voornemens te zijn om de heer S.C. Larmonie te benoemen als lid van het bestuur respectievelijk lid van de raad van commissarissen van Kadaster in het profiel van juridisch expert.

De Minister geeft de volgende motivering voor de voordracht in zijn schrijven:

" (...)

Zoals bekend dient het bestuur van de Stichting Kadaster en Openbare Registers Curaçao te bestaan uit minimaal 3 leden. Momenteel zijn. De twee leden, waarvan de voordracht door u is goedgekeurd, zijn intussen benoemd. We zijn in afwachting van uw advies op de voordracht van een lid. Bijgevoegd treft u nog een voordracht aan voor een lid van het bestuur.

Aangezien er geen profielschets is opgesteld, wordt voorgesteld om gebruik te maken van de algemene eisen die gelden voor bestuurders en commissarissen en de huidige statuten. Artikel 4, vierde lid van de statuten bepaalt dat het bestuur moet bestaan uit één of meer geodeten, juristen of economen. Het bestuur bestaat uit minimaal 3 en maximaal 5 leden. De SBTNO heeft in haar advies van d.d. 13 juni 2021 e.v. aangegeven dat de regering gemotiveerd moet aangeven aan welke in de algemene profielschets vastgesteld kwalificatie een betreffende kandidaat voldoet.

Voorgesteld wordt om dhr. mr. S.C. Larmonie voor te dragen als juridisch expert van het bestuur en in het profiel van jurist. Betrokkene dient in dit verband te voldoen aan de algemene eisen waaraan alle commissarissen moeten voldoen en tevens de bijzondere eisen als voorzitter. Verder zijn kwaliteitseisen opgenomen in de statuten (geodeet, jurist en econoom).

Dhr. Larmonie beschikt over een afgeronde opleiding op WO-niveau (Faculteit Rechten, University of Curaçao). Hij heeft verder menige opleidingen gedaan op juridisch gebied. Betrokkene heeft een eenmanszaak en verleend juridische bijstand. Hij werkt ook als advocaat bij het advocatenkantoor Bennett.

M.b.t. leidinggevende vaardigheden wordt verwezen naar de het feit dat hij een eenmanszaak heeft. Bij het drijven van een eigen onderneming vergt dat de eigenaar van de zaak over leidinggevende capaciteiten beschikt.

Dhr. Larmonie fungeert sinds 2018 als lid van de raad van commissarissen van een overheidsentiteit, Buskabaai N.V. en beschikt daarmee over ervaring als lid van het bestuur van een overheidsentiteit.

Als lid van de raad van commissarissen heeft betrokkene in teamverband moeten werken. Ook heeft betrokkene hierdoor kennis en ervaring opgebouwd op het gebied van de wettelijke en statutaire taken van het bestuur. Als lid van de raad van commissarissen van Buskabaai N.V. heeft betrokkene ervaring opgedaan in al hetgeen tot de taken en verantwoordelijkheden behoort van een lid van de raad van commissarissen (o.a. begroting, bedrijfsvoering). Aangenomen kan worden dat vanwege het feit dat betrokkene een eigen onderneming drijft en ook gezien het feit dat hij sinds 2018 fungeert als lid van de raad van commissarissen van Buskabaai N.V., hij beschikt over een helicopterview te beschikken en ook over (voldoende) analytisch vermogen.

Betrokkene heeft zowel in de private sector als de publieke sector gefungeerd als juridisch deskundige. Op grond daarvan kan van betrokkene worden verwacht dat zij omgevingsbewust is.

Gezien de functies van betrokkene en de rollen die zij in de loop der jaren heeft vervuld, kan aangenomen worden dat betrokkene over voldoende communicatieve (o.a. netwerken), leidinggevende kennis en ervaring, en inzicht in het reilen en zeilen van een rechtspersoon beschikt om als lid van het bestuur en na statutenwijziging, om als lid van de RvC te fungeren.

Graag ontvang ik van u advies m.b.t. de voordracht van dhr. Larmonie als lid van het bestuur van de Stichting Kadaster en Openbare Registers Curaçao.

(...)"

Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van de kandidaat en de motivering van de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat hij, gelet op zijn opleiding en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft en diverse workshops op het gebied van Corporate Governance heeft gevolgd, genoegzaam voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van het bestuur respectievelijk lid van de raad van commissarissen van Kadaster in het profiel van juridische expert.

Gelet hierop heeft de adviseur in beginsel geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer S.C. Larmonie als lid van het bestuur respectievelijk lid van de raad van commissarissen van Kadaster in het profiel van juridisch expert.

Uit de uittreksel van de Kamer van Koophandel blijkt dat thans slechts één bestuurslid is benoemd in het bestuur van Kadaster zijnde de heer Monk. Het is de adviseur niet bekend of de twee andere kandidaten waarover de adviseur reeds advies heeft uitgebracht ook reeds zijn benoemd doch nog niet in het register van de Kamer zijn ingeschreven.

De adviseur brengt onder de aandacht van de Minister dat aan de Minister slechts de bevoegdheid tot een voordracht toekomt zolang er nog geen 3 leden in het bestuur zijn benoemd conform artikel 4 lid 7 van de statuten van Kadaster. Op het moment dat er 3 leden zijn benoemd komt de bevoegdheid tot het doen van een voordracht tot benoeming van de overige bestuursleden toe aan het bestuur van Kadaster conform artikel 4 lid 4.

Het voorgaande betekent dat de Minister geen 4 kandidaten kan voordragen ter benoeming.

4 Overige

Uit onze beoordeling van de statuten van Kadaster, zoals bij het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao geregistreerd, blijkt dat nog niet is voldaan aan de wettelijke verplichting om de statuten van Kadaster te wijzigen, opdat zij in lijn worden gebracht met de Code. Aan de Regering dan wel de Raad van Ministers dan wel de Minister wordt wederom geadviseerd met verwijzing naar artikel 3 derde lid van de Landsverordening corporate governance te bewerkstelligen dat de statuten van Kadaster op korte termijn worden aangepast.

De adviseur vraagt hierbij ook uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstrengeling bij commissarissen van een

overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.12 van de Code. Tevens dient iedere commissaris onafhankelijk te zijn conform het gestelde in artikel 2.9 van de Code.

Het behoort in beginsel niet tot de taak van de adviseur om het voorgaande te toetsen. Voorts brengt de adviseur onder uw aandacht dat het evenmin tot de taak van de adviseur behoort om een integriteitstoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten.

De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van enige vorm en schijn van belangenverstrengeling dan wel of zij voldoen aan de onafhankelijkheidscriteria zoals gesteld in voornoemde bepalingen. De Regering, de Raad van Ministers, de aandeelhouder dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders kan de kandidaten hiertoe een verklaring laten afleggen.

Het is vervolgens aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders zelf om haar eigen beoordeling op deze aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat.

5 Transparante werving leden raad van commissarissen

Tot nu toe worden de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen formeel door de Ministers voorgedragen, doch zijn de voordrachten conform decennia bestendig gebruik feitelijk niet altijd afkomstig van de Ministers zoals blijkt uit voordrachtstukken die de adviseur in de omslagen aantreft. Enige transparante en objectieve werving en selectie van de kandidaten voor een commissariaat vindt derhalve nog niet plaats, waardoor niet gesteld kan worden dat de voordrachten geheel overeenkomstig de Code geschieden. Het uitgangspunt van Corporate Governance is dat ook de werving en selectie van leden van de raad van commissarissen voor alle overheidsentiteiten op een objectieve en transparante wijze plaatsvindt.

De adviseur acht het van groot belang dat in overeenstemming met de Code niet alleen ten behoeve van bestuurder (directeur) een transparante en objectieve werving en selectie plaatsvindt maar dat dit eveneens voor de leden van de raad van commissarissen plaatsvindt.

Conform artikel 4.2. dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap. Deze entiteit heeft in ieder geval de volgende taken:

- het, in overleg met de raad van commissarissen en raad van bestuur van de verschillende vennootschappen, geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van omvang en samenstelling van de raad van commissarissen en het bestuur van de vennootschap alsook het doen van een voorstel voor een profielschets van de raad van commissarissen;
- de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen en bestuurders van de vennootschap alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders.

Ondanks het feit dat de adviseur sinds 2010 de Regering dan wel Ministers telkenmale gewezen heeft op de verplichting om een entiteit in de zin van artikel 4.2 op te richten is dit tot heden nog niet gebeurd.

Door onder andere het niet instellen van bovengenoemde entiteit kan de werving en selectie en voordracht van de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen nog niet op een transparante en objectieve wijze en in overeenstemming met de Code geschieden. De kandidaten die worden voorgedragen, worden doorgaans wel voorgedragen in overeenstemming met een profielschets doch is er geen procedure om op een objectieve en transparante wijze tot een selectie van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen te komen.

Het voorgaande is ook van belang om te bewerkstelligen dat de selectie van de voorgedragen kandidaten beter aansluiten op de profielschets waarin de Minister voornemens is de kandidaat te benoemen. Het komt immers geregeld voor dat de voorgedragen kandidaten “nipt” aan de vereisten voldoen en dat de adviseur stelt geen zwaarwegende bezwaren te hebben daar de adviseur conform de Landsverordening slechts marginaal toetst.

Ook valt het de adviseur op dat geregeld dezelfde kandidaten worden voorgedragen om benoemd te worden in de raad van commissarissen van verschillende entiteiten.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat gelijk aan de werving- en selectieprocedure voor bestuurders de leden voor de raad van commissarissen ook middels een transparante (open) procedure worden geworven en geselecteerd. Hiervoor kan volstaan worden met een verkorte transparante (open) werving en selectieprocedure door een door de overheid in te stellen entiteit of commissie op grond van de betreffende vastgestelde profielschetsen.

6 Conclusie en Advies

- De Minister wordt wederom geadviseerd om te bewerkstelligen dat Kadaster haar statuten met inachtneming van de bepalingen van de Landsverordening en Code Corporate Governance en conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen wijzigt.
- De Minister wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor iedere bestuurder en na de voorgeschreven statutenwijzing voor ieder commissaris van Kadaster wordt vastgesteld, zodat de eerstvolgende kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer S.C. Larmonie als lid van het bestuur respectievelijk lid van de raad van commissarissen van Kadaster als juridisch expert met in achtneming van het gestelde in dit advies met betrekking tot de bevoegdheid tot voordracht door de Minister.
- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat naar analogie van de werving- en selectieprocedure voor bestuurders ook de leden voor de raad van commissarissen middels een transparante (open) werving- en selectieprocedure worden geworven en geselecteerd.

SBTNO
De adviseur corporate governance

cc: Minister President
Minister van Financiën