

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Verkeer, Vervoer
en Ruimtelijke Planning
Mevr. Zita Jesus-Leito
Berg Arrarat Perceel C
Alhier

Uw nummer 2017/043875 Uw brief van: 20 december 2017 Ons nummer: 09012018.01 Willemstad, 9 januari 2018
(letter):
Onderwerp: Voordracht benoeming lid raad van commissarissen UTS (art. 9 PB 2014, no. 3 (GT))
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.)) (hierna: de Landsverordening), 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.

Middels besluit van 20 december 2017 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2017/043875, ontvangen op 22 december 2017, is het voornemen inhoudende de benoeming van een lid van de raad van commissarissen bij United Telecommunication Services N.V. (hierna: UTS) aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 5 oktober 2017 (nummer: 05102017.01), 26 april 2017 (nummer: 26042017.01) en 26 mei 2016 (26052016.02) heeft de adviseur eerder advies uitgebracht betreffende voorgenomen (her)benoemingen van leden van de raad van commissarissen bij UTS. Voornoemde adviezen moeten als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van UTS 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 de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance dient 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 en profielschets 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 documenten

- Besluit Raad van Ministers van 20 december 2017 (zaaknummer: 2017/043875);
- Brief van 13 november 2017 van de Minister van Verkeer, Vervoer en Ruimtelijke Planning (hierna: de Minister) aan de Raad van Ministers betreffende de voorgenomen benoeming;
- Brief van 13 november van de Minister aan de SBNO betreffende het adviesverzoek inzake de voorgenomen benoeming;
- Profile of the Supervisory Board of UTS;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Statuten van UTS, laatstelijk gewijzigd op 26 maart 1999;
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van UTS van 8 januari 2018.

3 Toetsing voornemen benoeming lid raad van commissarissen

Volgens artikel 8 lid 2 van de statuten van UTS heeft de raad van commissarissen ten minste drie (3) en ten hoogste (7) commissarissen.

In het schrijven van 13 november 2017 van de Minister aan SBTNO is het volgende overzicht van de leden van de raad van commissarissen van UTS overlegd:

Nr.	Naam	Datum van benoeming	Termijn van benoeming	Datum van aftreden
1	Marisella Smith	16 januari 2014	4 jaar	16 januari 2018
2	Charles Davelaar	16 januari 2014	4 jaar	16 januari 2018
3	Marianela Leito	24 maart 2017	4 jaar	24 maart 2021
4	Etienne Ys	24 maart 2017	4 jaar	24 maart 2021

Bovenstaande samenstelling blijkt ook uit het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van 8 januari 2018.

Overeenkomstig artikel 8 lid 3 van de statuten van UTS benoemt de algemene vergadering van aandeelhouders de president commissaris en de overige leden van de raad van commissarissen. De leden van de raad van commissarissen moeten voldoen aan vooraf door de aandeelhouder(s) overeengekomen profielschetsen.

Artikel 2 van de Code bepaalt onder meer dat de raad van commissarissen een profielschets opstelt voor de leden van de raad van commissarissen van de vennootschap. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de vennootschap 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. In dit verband geldt volgens de Landverordening artikel 8 lid 1 verder dat indien door of namens de Minister wordt beslist of meebeslist over de vaststelling of aanpassing van de door de vennootschap of stichting bij een benoeming of voordracht tot benoeming van bestuurders te hanteren profielschets en procedureregels, de Minister het voornemen tot die vaststelling schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur meldt.

Bij de stukken is een "Profile of the Supervisory Board of UTS, adopted in the meeting of the Supervisory Board 29 september 2011" gevoegd. Voormelde profielschets is nooit door de Minister ter toetsing aan de adviseur aangeboden, zoals artikel 8 van de landsverordening corporate governance voorschrijft.

Uit de stukken kan de adviseur ook niet opmaken of de algemene vergadering van aandeelhouders de door de raad van commissarissen opgestelde profielschets heeft goedgekeurd c.q. vastgesteld. Bovenal merkt de adviseur op dat de aangetroffen profielschets niet in overeenstemming is met de in de Code gestelde vereisten van een specifieke profielschets is.

Wegens het uitblijven van een vastgestelde specifieke profielschets voor de raad van commissarissen van UTS, zal de adviseur de voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van UTS toetsen aan de algemene profielschets en de daarin opgenomen eisen en feitelijke samenstelling zoals vastgesteld op 22 september 2010 (no. 2010/55035), alsmede aan de statutaire vereisten.

Geadviseerd wordt om zo spoedig mogelijk - en met inachtneming van de voorgeschreven en geëigende procedure - een profielschets met deskundigheidsprofielen voor ieder lid van de raad van commissarissen van UTS op te stellen en vast te stellen.

De Minister is voornemens om de heer David Alexander Dick voor te dragen als lid van de raad van commissarissen van UTS als financieel deskundige. In de brief van 13 november 2017 geeft de Minister de volgende onderbouwing voor de voorgedragen kandidaat:

“(…)

De heer Dick heeft sinds 1992 verschillende functies vervuld waaronder verschillende op management, marketing en directieniveau. Gedurende meer dan 11 jaar heeft hij uitgebreide kennis en ervaring opgebouwd als financieel en commercieel expert bij voornamelijk financiële instellingen, waaronder de ABN AMRO Bank N.V. en RBTT Bank. Hij heeft ook 3 jaar ervaring als lid van het Management team van ABN AMRO Bank. Hij was gedurende meer dan 8 jaar lid van het parlement van de voormalige Nederlandse Antillen geweest. De heer Dick is Minister van Justitie geweest van de voormalige Nederlandse Antillen van 2005 tot en met 2009. De heer Dick heeft ervaring als commissaris van een aantal handelsondernemingen en overheidsorganisaties. Hij heeft twee HBO studies in Puerto Rico afgerond in economie en business administration. Op basis van zijn opleiding en werkervaring voldoet de heer Dick aan het profiel van financieel expert.

(…)”

Uit de motivering van de Minister en de beoordeling van het CV van de heer David Alexander Dick kan redelijkerwijs worden aangenomen dat deze kandidaat, gelet op zijn opleiding en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, voldoet aan de algemene profielschets, in het profiel van financieel deskundige. De adviseur heeft dan ook op grond van het voorgaande geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer David Alexander Dick als lid van de raad van commissarissen van UTS.

4 Overige

De statuten van UTS zijn nog niet aangepast conform de Modelstatuten voor de deelnemingen van het Land. Wederom wordt geadviseerd wordt de statuten van UTS zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de deelnemingen van het Land aan te passen.

De adviseur vraagt hierbij ook uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstremgeling 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.

Uit de aangeleverde overzicht van de leden van de raad van commissarissen blijkt dat er nog steeds een lid in de raad van commissarissen zitting heeft waarvan de adviseur in zijn advies van 5 oktober 2017 had aangegeven dat er sprake is van belangenverstrengeling. De adviseur vraagt met verwijzing naar voornoemd advies wederom de aandacht hiervoor.

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.

Tevens attendeert de adviseur de Regering dan wel de Raad van Ministers op het feit dat conform artikel 2.13 van de Code het aantal commissariaten van een persoon bij een overheidsentiteit conform de Code maximaal vijf kan bedragen, waarbij het voorzitterschap van een Raad van commissarissen als dubbel telt.

De statuten van UTS zijn nog niet aangepast conform de Modelstatuten voor de deelnemingen van het Land. Naar aanleiding daarvan wordt aan de Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van UTS zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de deelnemingen van het Land worden aangepast.

5 Conclusie en Advies

- De statuten van UTS zijn nog niet aangepast conform de Modelstatuten voor de deelnemingen van het Land. Naar aanleiding daarvan wordt aan de Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van UTS zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de deelnemingen van het Land worden aangepast.
- De Minister dan wel de Regering wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen zo spoedig mogelijk een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen UTS opstelt en deze vervolgens gemotiveerd ter toetsing aan de adviseur aanbiedt;
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer David Alexander Dick als lid in de raad van commissarissen van UTS, in het profiel van financieel deskundige.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President