

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

Uw nummers 2020/008522 Uw brief van: 4 maart 2019

Ons nummer: 23032020.01 Willemstad, 23 maart 2020

Onderwerp: Conceptstatuten ADC

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 4 maart 2020 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2020/008522, ontvangen 9 maart 2020, is de adviseur verzocht advies uit te brengen met betrekking tot de conceptstatuten van het Analytisch Diagnostisch Centrum N.V (hierna: ADC), inhoudende het voornemen de statuten van de vennootschap integraal te wijzigen.

Op 9 april 2019 (nummer: 09042019.01) heeft de adviseur eerder advies uitgebracht met betrekking tot het voornemen de statuten van ADC te wijzigen. In voornoemd advies stelde de adviseur onder meer ernstige bezwaren tegen de toen aangeboden conceptstatuten ADC te hebben daar deze niet in overeenkomst waren met de Modelstatuten en in strijd waren met de Code corporate governance.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit van 4 maart 2020 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2020/008522;
- Brief van 28 februari 2020 van de Minister van Gezondheid, Milieu en Natuur (zaaknummer: 2020/008522) aan SBTNO betreffende de concept-gewijzigde statuten van ADC;
- Brief van 13 februari 2020 van de Ministeriële Regisseur en Toezichthouder (kenmerk MRT/2020/0723) aan de Minister, betreffende de aanbieding van de concept-gewijzigde statuten van ADC;

- Brief van 10 september 2019 van ADC aan de Minister, o.a. betreffende de aanbieding van de concept-statuten en aftreedrooster ADC;
- Conceptstatuten van ADC;
- Statuten ADC, laatstelijk gewijzigd op 18 februari 2000;
- Online uittreksels van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van 19 maart 2020 van ADC.

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.

Gesteld kan worden dat de Conceptstatuten van ADC overeenkomstig de Modelstatuten voor deelnemingen van het Land Curaçao van 16 oktober 2011 dan wel de bepalingen daarvan zijn opgesteld en gelijkkluidend daaraan zijn, met de volgende kanttekeningen.

Met betrekking tot artikel 13 lid 1 merkt de adviseur op dat in de eerste zin in plaats van “Het bestuur” abusievelijk “De directie” is geschreven.

Bij artikel 16 is in de conceptstatuten een extra lid toegevoegd, welke niet in de Modelstatuten is opgenomen, luidende:

“(…)

Niet benoembaar tot commissaris zijn:

- a. personen in dienst van de vennootschap;
- b. Ministers, Secretarissen-Generaal en Staatssecretarissen van Curaçao;
- c. de leden van de Staten van Curaçao;
- d. de echtgenoot` geregistreerde partner, pleegkinderen en bloed- en aanverwanten tot in de tweede graad van een commissaris.

Bovendien zijn niet benoembaar tot commissaris personen, die zodanige belangen vertegenwoordigen dat een belangenconflict niet is uitgesloten, waardoor strijd zou kunnen ontstaan met de richtige uitoefening van hun taak als commissaris.

(...)"

De adviseur heeft geen bezwaar tegen de invoeging van dit extra artikel.

Tot slot wil de adviseur nog de aandacht vestigen op een hoogstwaarschijnlijke verschrijving in artikel 13 lid 3 van de Modelstatuten, die ook is overgenomen in de Conceptstatuten van ADC.

In voornoemd artikellid, handelende over de besluitvorming van het bestuur, staat onder meer geschreven dat het bestuur besluit bij volstreekte meerderheid van uitgebrachte stemmen en dat bij staking van stemmen de voorzitter van de raad van commissarissen beslist. Naar de mening van de adviseur is, mede gezien de totale context van artikel 13, bedoeld te schrijven dat bij staking van stemmen de voorzitter van het bestuur beslist.

4 Conclusie en Advies

- De adviseur heeft geen bezwaren tegen de conceptstatuten van ADC met inachtneming van het gestelde in dit advies.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën

