

Aan De Raad van Ministers
De Minister van Financiën
De heer K.A. Gijsbertha
Pietermaai # 4-4A
Alhier

Uw nummer 2020/044802 Uw brief van: 9 december 2020 Ons nummer: 22122020.01 Willemstad, 22 december 2020
(letter):
Onderwerp: Voornemen herbenoeming
bestuurslid SBAB (art. 9 P.B. 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Grondslag

Middels besluit van 9 december 2020 (zaaknummer: 2020/044802) van de Raad van Ministers, ontvangen op 11 december 2020, is het voornemen inhoudende herbenoeming van een kandidaat als bestuurslid ██████████, bij Stichting Overheids BelastingAccountantsBureau (hierna: SBAB) aan de adviseur gemeld.

Op 18 november 2016 (nummer: 18112016.03) en 6 maart 2013 (nummer: 06032013.02) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht over de voorgenomen (her)benoeming van een bestuurslid bij SBAB. 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 herbenoeming als lid van het bestuur van SBAB 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 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 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 9 december 2020 (zaaknummer 2020/044802);
- Besluit van de Raad van Minister van 29 juli 2020 (zaaknummer 2020/022365);
- Brief van het bestuur van SBAB van 1 december 2020 aan de Minister (nummer: 12020/02932P&O);
- Brief van het bestuur van SBAB van 15 juli 2020 aan de Minister (nummer: 2020/001901P&O) met als onderwerp "voordracht herbenoeming ██████████, Raad van Bestuur SBAB ;
- Statuten van SBAB, laatstelijk gewijzigd op 27 september 2002; en

- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SBAB van 21 december 2020.

3 Melding voorgenomen herbenoeming lid ██████████, bestuur

Het voornemen tot herbenoeming van een lid ██████████, van het bestuur van SBAB is door de Minister geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld. De Minister heeft bij de aanbieding aan de Raad van Minister slechts aangegeven in te stemmen met het verzoek van SBAB d.d. 1 december 2020.

In het schrijven van SBAB d.d. 15 juli 2020 waar in het schrijven van SBAB d.d. 1 december 2020 naar wordt verwezen, is het volgende gesteld:

“(…)

De benoemingstermijn van ██████████, van de Raad van Bestuur van de Stichting Overheids BelastingAccountantsBureau (SBAB), ██████████, eindigt per 31 december 2020.

In artikel 6, lid 2, sub a, van de Statuten van SBAB, wordt bepaald dat ██████████, door de Minister van Financiën, na overleg met het bestuurscollege op een voordracht van het bestuur, bestaande uit tenminste 2 personen, wordt benoemd. ██████████, dient de hoedanigheid van registeraccountant (RA) te hebben, terwijl lid 4 voorschrijft dat de bestuursleden voor een zittingsperiode van vier jaren worden benoemd en een aftredend lid terstond, doch maximaal tweemaal, herbenoembaar is.

Bij Ministeriële Beschikking van 8 december 2016 (nr. 216/54726) is ██████████, herbenoemd voor de zittingsperiode 01 januari 2017 tot en met 31 december 2020.

██████████, voldoet aan de benoemingsvereisten in gevolge het Landsbesluit Code Corporate Governance. In dit kader heeft hij blijk gegeven over ruime ervaring te beschikken op het gebied van strategisch en financieel management, almede op het gebied van financiële administratie en administratieve organisatie. Daarnaast beschikt ██████████, over ruime bestuurservaring in diverse organisaties. Ter realisatie van de missie van de stichting heeft hij op voortreffelijke wijze leiding gegeven aan de goede samenwerking in teamverband binnen het bestuur en kan gezegd worden dat thans op basis hiervan, een transparante en constructieve relatie bestaat tussen de Raad van Bestuur en het management.

██████████, heeft door zijn expertise en toewijding een belangrijke bijdrage geleverd aan de door de Stichting in de lopende zittingsperiode bereikte voortgang en resultaten.

De voordracht voor de herbenoeming van ██████████, wordt eveneens ingegeven door het feit dat personen met een dergelijk noodzakelijke opleiding, expertise en staat van dienst, op Curaçao dun gezaaid zijn.

Om bovengenoemde redenen voldoet ██████████, wederom in ruime mate aan het gestelde profiel en heeft het bestuur in haar vergadering d.d. 23 juni 2020 dan ook unaniem de wens uitgesproken hem als 1 kandidaat voor te dragen voor herbenoeming. Op de 2e plaats wordt in deze voordracht ██████████, ██████████, geplaatst.

De Raad van Bestuur van SBAB wil U dan ook verzoeken het daarheen te doen leiden dat in overeenstemming met artikel 6, tweede lid, sub a, j.o. artikel 6, vierde lid, van de statuten van de stichting, wordt voorzien in de 2e tevens laatste herbenoeming van ██████████, tot ██████████, van de Raad van Bestuur van de SBAB, voor de periode 01 januari 2021 tot en met 31 december 2024.

(…)”

3.1 Wettelijke bepalingen

Zoals gesteld dient op grond van artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance 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 te melden.

Op grond van artikel 2.10 van de Code dient voorafgaand aan een herbenoeming een zorgvuldige overweging plaats te vinden. Een positieve evaluatie dan wel beoordeling van de betreffende persoon dient daaraan vooraf te gaan.

Zoals gesteld is het voornemen geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld. Een zorgvuldige heroverweging heeft de adviseur niet aangetroffen. Ook het gestelde in het schrijven van SBAB kan niet als een zorgvuldige heroverweging in de zin van artikel 2.10 worden gezien.

Conform artikel 2.10 van de Code dient bij herbenoeming van een commissarissen een toetsing plaats te vinden aan het vastgestelde profiel voor de raad van commissarissen van de entiteit. Voorts kan een commissaris slecht maximaal tweemaal voor een periode van vier jaar zitting hebben in de raad van commissarissen van de entiteit. Een vastgestelde profielschets van de raad van commissarissen SBAB heeft de adviseur in de stukken niet mogen aantreffen.

Het verzoek van de SBAB betreft een tweede herbenoeming van de kandidaat. De kandidaat is derhalve reeds één keer is herbenoemd en ook de maximale zittingstermijn van 8 jaar heeft de kandidaat na de tweede zittingstermijn overschreden. Het verzoek van SBAB is derhalve niet in overeenstemming met de Code. De kandidaat voldoet derhalve niet aan de benoemingsvereisten in gevolge de Code zoals gesteld in het schrijven van SBAB.

De beoordeling van elke commissaris dient in beginsel te geschieden conform artikel 4.2 van de Code. Conform artikel 4.2 van de Code dient een entiteit bij landsbesluit te worden opgericht welke belast is met de advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders. Die entiteit heeft ook als taak de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen en bestuurders alsook de rapportage daarvan aan de betreffende algemene vergadering van aandeelhouders dan wel de verantwoordelijke minister te doen toekomen. Voor zo ver de adviseur bekend, is die entiteit ondanks dat de adviseur hier herhaaldelijk op heeft gewezen nimmer opgericht.

Conform artikel 2.1 van de Code is het overigens ook aan de raad van commissarissen als orgaan om ten minste tweemaal per jaar het functioneren van de raad zowel als geheel als van de individuele commissarissen te bespreken en dient melding van dergelijke besprekingen te worden gedaan in een verslag van de raad van commissarissen.

De adviseur heeft in de stukken geen evaluatie van het bestuur als orgaan dan wel die van de ter herbenoemen kandidaat aangetroffen.

SBAB heeft tot heden ook zijn statuten niet in overeenstemming gebracht met het raad van commissarissen-model, noch is in de statuten van SBAB de Code van toepassing verklaard conform artikel 1 van de Code en artikel 12 van Landsverordening Corporate Governance.

3.2 Toetsing voorgenomen herbenoeming

Met betrekking tot het voornemen tot de herbenoeming van de kandidaat ontbreken niet slechts de documenten en informatie zoals de zorgvuldige heroverweging alsmede de evaluatie en beoordeling van het functioneren van de kandidaat, maar heeft de adviseur ook niet de CV van de kandidaat in de stukken mogen aantreffen. Het voorgaande zou al tot zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de kandidaat resulteren.

Voorts blijkt dat het hier zou gaan om een tweede herbenoeming waarbij het benoemingstermijn ook 8 jaar zou overschrijden hetgeen zoals gesteld in strijd is met artikel 2.10 van de Code. Het feit dat de statuten die wel zou toestaan doet hier niets aan af. De statuten van SBAB hadden conform artikel 12 reeds in het jaar 2010 in overeenstemming moeten worden gebracht met de Code.

SBAB motiveert de herbenoeming door te stellen dat de herbenoeming van de kandidaat eveneens wordt ingegeven door het feit dat personen met een dergelijk noodzakelijke opleiding, expertise en staat van dienst, op Curaçao dun gezaaid zijn. Het argument dat wellicht personen voor een bepaald profiel dun gezaaid zijn acht de adviseur geen valide reden om een tweede herbenoeming in strijd met de Code te rechtvaardigen.

Het bestuur en de Minister behoren conform het rooster van aftreden van een bestuur dan wel raad van commissaris te weten wanneer een commissaris aftreedt en zouden dan tijdig met de werving en selectie van een nieuwe commissaris een aanvang kunnen maken om zo alsnog een kandidaat te vinden die aan de vereisten van het profiel zou voldoen. Uit het schijven van SBAB heeft de adviseur niet kunnen afleiden dat er getracht is om een geschikte kandidaat te werven voor de betreffende bestuursfunctie en dat er daadwerkelijk geen andere geschikte kandidaat kon worden gevonden.

Gelet op al het voorgaande kan de adviseur niet anders concluderen dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaat als lid ██████████, van het bestuur van SBAB.

4 Overige opmerkingen

4.1 Werving leden raad van commissarissen

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 gebeurt.

De werving en selectie en voordracht van commissarissen geschiedt ook nog niet op een transparante en objectieve wijze in overeenstemming met de Code. 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.

Tot nu toe worden de kandidaten 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 zoals gesteld 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.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstellingen 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.

Met het hanteren van een open werving bestaat er een gereede kans dat er wel een passende kandidaat voor de bestuursfunctie kan worden gevonden.

4.2 Afwijkende motivering

Met betrekking tot de voorgedragen kandidaat had de adviseur in zijn advies van 18 november 2016 (nummer: 18112016.03) gesteld dat om de in dat advies gestelde reden zwaarwegende bezwaren waren tegen de herbenoeming van de kandidaat als lid ██████████, van het bestuur van SBAB. De adviseur heeft toen geen afwijkende motivering van de Minister mogen ontvangen voor zijn herbenoeming. De adviseur heeft echter uit het schrijven van SBAB alsmede het uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SBAB kunnen vernemen dat betrokkene desalniettemin is herbenoemd. Deze herbenoeming is bij het ontbreken van een afwijkende motivering zijdens de Minister niet in overeenstemming met de Landsverordening.

4.3 Statutenwijziging

De statuten van SBAB zijn nog niet aangepast conform de Modelstatuten voor de overheidsstichtingen van het Land dan wel conform de raad van commissarissen model zoals de Landsverordening en de Code bepalen. Tevens is er geen bepaling in de statuten van de SBAB opgenomen welke de Code van toepassing verklaard op SBAB een en ander conform artikel 1 van de Code. De Minister wordt geadviseerd te bewerkstelligen dat de statuten van SBAB zo spoedig mogelijk zo veel als mogelijk conform de Modelstatuten voor de overheidsstichtingen van het Land worden aangepast. In ieder geval dient bewerkstelligd te worden dat de statuten in overeenstemming worden gebracht met raad van commissarissen model en dat in de statuten een bepaling wordt opgenomen om de Code van toepassing te verklaren op SBAB.

5 Conclusie en Advies

- De Minister wordt geadviseerd om bij de voordrachten van kandidaten de bepalingen in de Landsverordening corporate governance na te leven, zodat de voordrachten deugdelijk worden gemotiveerd en dat bij herbenoeming sprake is van een zorgvuldige heroverweging.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om uitvoering te geven aan het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code.
- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstellingen 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
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd te bewerkstelligen dat de statuten van SBAB op korte termijn worden aangepast, opdat zij in lijn worden gebracht met de Code en modelstatuten.
- De adviseur heeft gelet op het gestelde in dit advies zwaarwegende bezwaren tegen de (her)benoeming van ██████████, als lid van het bestuur, ██████████, van SBAB.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President

SBTNO website

