

Aan De Minister van Onderwijs,
Wetenschap, Cultuur en Sport
Drs. M. Alcalá-Wallé
Schottegatweg Oost 10
Alhier

Uw nummer 2018/022234/4 Uw brief van: 12 oktober 2018 Ons nummer: 05112018.01 Willemstad, 5 november 2018
(letter): 0877
Onderwerp: Oprichting Fundashon ODIM
Profielschets en benoeming leden raad van
commissarissen ODIM (art. 8 en 9 PB 2014,
no. 3 (GT))

Bijlage(n):

1 Grondslag

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.

Middels omslag met zaaknummer 2018/022234, ontvangen op 12 oktober 2018, is de adviseur door de Minister van Onderwijs Wetenschap, Cultuur en Sport (hierna; de Minister) benaderd met het verzoek de conceptstatuten van Fundashon Organishashon pa Desaroyo Integral di Mucha i.o. (hierna: ODIM) alsmede de voorgenomen benoemingen van een drietal kandidaten als de eerste commissarissen van ODIM en de voorgenomen benoeming van een kandidaat als bestuurder ad interim van ODIM te toetsen.

Dit stuk was al eerder op 20 augustus 2018 aan de adviseur aangeboden doch weer op verzoek van de Minister geretourneerd ter completering. Middels omslag met zaaknummer 2018/40877, ontvangen op 20 september 2017 heeft de Minister de adviseur verzocht advies uit te brengen met betrekking tot de profielschets ODIM ter completering van de oprichting van ODIM. Om hierover te kunnen adviseren is dit stuk aangehouden voor een integraal advies tezamen met het verzoek van 12 oktober 2018.

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 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

- Brief van 1 juni 2018 van de Minister aan SBTNO betreffende adviesverzoek in verband met oprichting van ODIM (zaaknummer 2018/022234);
- Brief van 1 juni 2018 van de Sectordirecteur Cultuur en Sport betreffende de oprichting van ODIM (zaaknummer 2018.02234);
- Brief van 7 september 2018 van de Minister aan SBTNO betreffende advies inzake profielschets ODIM (zaaknummer 2018/40877);
- Businessplan ODIM van 18 december 2017;
- Conceptstatuten ODIM;
- CV's van voorgedragen kandidaten als eerste commissarissen van ODIM;
- CV van voorgedragen kandidaat als lid van de raad van bestuur/Algemeen Directeur ad interim;
- Brief van 28 september 2018 van de Sectordirecteur Cultuur en Sport aan SBTNO ter zake aanvullende informatie met betrekking tot oprichting ODIM (zaaknummer: 2018/022234);
- (Concept)profiel schets Raad van Commissarissen ODIM (Bijlage 1);
- (Concept)profiel schets Directeur ODIM (functieboek 24 oktober 2017);
- Specifieke Profiel schetsen ODIM (Versie september 2018).

3 Melding aan de adviseur

Middels omslag met zaaknummer 2018/022234, ontvangen op 12 oktober 2018, is de adviseur door de Minister van Onderwijs Wetenschap, Cultuur en Sport (hierna; de Minister) benaderd met het verzoek de conceptstatuten van ODIM alsmede de voorgenomen benoemingen van een drietal kandidaten als de eerste commissarissen van ODIM en de voorgenomen benoeming van een kandidaat als bestuurder ad interim van ODIM te toetsen.

De adviseur heeft voornoemde omslag ook reeds op 20 augustus 2018 ter toetsing aangeboden gekregen. De adviseur constateerde toen dat bepaalde stukken en motiveringen ontbraken. In de op 12 oktober 2018 opnieuw ontvangen omslag zijn middels de brief van 28 september 2018 van de Sector Directeur Cultuur en Sport de nodige aanvullingen aangeleverd. In de op 20 september 2018 ontvangen omslag zijn de profiel schetsen Versie september 2018 voor de leden van raad van commissarissen ODIM aan de adviseur aangeboden.

4 Toetsing van de Conceptstatuten

Voor de toetsing van de conceptstatuten zal als toetsingskader worden gebruikt de Landsverordening corporate governance, de Code en de Modelstatuten overheidsstichtingen Land Curaçao van 11 november 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.

Van de door de adviseur in de stukken aangetroffen Conceptstatuten van ODIM ontbreekt pagina 7, waardoor de adviseur de artikelen vanaf 11.8 tot en met 12 van de conceptstatuten niet heeft kunnen toetsen. Voor het overige kan gesteld worden dat de Conceptstatuten van ODIM gelijkkluidend zijn met de Modelstatuten voor overheidsstichtingen dan wel de bepalingen daarvan. De adviseur neemt aan dat dit ook geldt voor de genoemde ontbrekende artikelen, maar voor zover dit niet het geval mocht zijn dan dienen deze alsnog overeenkomstig de Modelstatuten voor overheidsstichtingen te worden aangepast.

Met betrekking tot artikel 2, waarin het doel van de stichting wordt uiteengezet, merkt de adviseur op dat bij onderdeel a. wordt gesproken van naschoolse educatie tot en met de leeftijd van 18 jaar, terwijl het businessplan van ODIM uitgaat van naschoolse educatie tot en met de leeftijd van 16 jaar. Geadviseerd wordt de statuten en het businessplan op dit punt met elkaar in overeenstemming te brengen.

Met inachtneming van het hiervoor gestelde heeft de adviseur geen bezwaar tegen de Conceptstatuten van ODIM.

5 Wettelijke bepalingen betreffende het voornemen tot benoeming

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris aan de adviseur corporate governance. Op grond van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dit kader te adviseren over de vraag of het voornemen waarop de melding betrekking heeft, in overeenstemming is met de Code. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden, indien hij beslist of meebeslist over een dergelijke benoeming of voordracht.

Op grond van artikel 9 leden 2 en 3 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dat kader te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris voldoet aan de statuten van de betreffende vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en de profielschets zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en aan de Code. In dat advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Conform artikel 9 lid 4 van de Landsverordening corporate governance is er in ieder geval sprake van een zwaarwegend bezwaar als het voornemen van de verantwoordelijke minister met betrekking tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris, niet voldoet aan de profielschets en de procedureregels zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance.

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

- het geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van de 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.

Uit het voorgaande volgt dat niet alleen voor de benoeming van bestuurders procedureregels en criteria moeten worden opgesteld maar ook voor de benoeming van de leden van de raad van commissarissen.

5.1 Toetsing procedureregels, profielschets en voornemen tot benoeming bestuurder

In overeenstemming met artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht vooraf aan de adviseur te melden. Hiermee wordt tevens voorkomen dat een werving- en selectieprocedure wordt opgestart terwijl er zwaarwegende bezwaren zouden kunnen zijn tegen de voorgestelde procedureregels dan wel de profielschets. Het voorgaande heeft de adviseur reeds gesteld onder meer in zijn adviezen van 23 mei 2012 met zaaknummer 2012/025744 en van 16 juli 2012 met nummer 16072012.01.

5.2 Toetsing Profielschets bestuurder

De profielschets voor de bestuurder dient zodanig te zijn opgesteld dat op grond van de daarin vermelde taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden alsmede de vereiste kennis en vaardigheden en benodigde competenties gekomen kan worden tot de selectie van een bestuurder die de taken en werkzaamheden kan verrichten zoals vervat onder hoofdstuk 3 "Het Bestuur" van de Code.

De opgestelde profielschets Directeur ODIM (Bijlage 2) is niet geheel in overeenstemming met hetgeen is opgenomen onder hoofdstuk 3 "Het Bestuur" van de Code dan wel de Modelprofielchets voor bestuurders van overheidsentiteiten.

Zoals reeds gesteld in het advies van de adviseur van 17 juli 2012 met nummer 17072012.02 dient een profielschets van een bestuurder zodanig te zijn opgesteld dat hieruit de elementen kunnen worden gehaald om te komen tot een deugdelijke overeenkomst van opdracht met de bestuurder op grond waarvan vervolgens de raad van commissarissen met de bestuurder de functionerings- en beoordelingsgesprekken kan houden.

Naar aanleiding van het bovenvermelde wordt geadviseerd om de Profielschets Directeur ODIM aan te passen met inachtneming van het gestelde in de Code dan wel de Modelprofielschets voor bestuurders voor wat betreft de daarin opgenomen taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden.

Met betrekking tot het gestelde op bladzijde 12 dat de directeur rechtstreeks rapporteert aan de voorzitter van de raad van commissarissen merkt de adviseur op dat de directeur rapporteert aan de raad van commissarissen als collegiaal orgaan.

Met betrekking tot het op bladzijde 13 vermelde resultaat "realiseert de doelstellingen die hij/zij afsprekt met de voorzitter van de raad van commissarissen merkt de adviseur op dat het de directeur is die schriftelijk de ondernemingsdoelstellingen, de strategie en het algemeen beleid van de overheidsentiteit formuleert (met inachtneming van het overheidsbeleid) en deze vervolgens aan de raad van commissarissen ter goedkeuring aanbiedt.

Voor wat betreft de kennis en vaardigheden zoals opgenomen in de Profielschets Directeur ODIM onder "Profiel van de functie" wordt geadviseerd om die in ieder geval aan te vullen met de vereiste opleidingsrichting, het vereiste aantal jaren (leidinggevende) ervaring, alsmede als vereiste toe te voegen *kennis van de Landsverordening Corporate Governance*. Ook voor dit onderdeel van de Conceptprofielschets dient meer aansluiting te worden gezocht met de minimale vereisten zoals vervat in de Modelprofielschets voor bestuurders.

De Minister wordt geadviseerd de profielschets Directeur ODIM aan te passen met inachtneming van het gestelde in de Code dan wel de Modelprofielschets voor bestuurders voor wat betreft de daarin opgenomen taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden alsmede voor wat betreft het onderdeel kennis en ervaring.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de bestuurder ODIM.

5.3 Toetsing Procedureregels inzake de benoeming van de kandidaat tot bestuurder

In de brief van 28 september 2018 van de sectordirecteur Cultuur en Sport wordt met betrekking tot de gevolgde procedure om te kiezen voor [REDACTED] al directeur ad interim het volgende gesteld:

"(...)

Door u is gevraagd een motivatie op te stellen voor de aanstelling van [REDACTED] als Directeur van ODIM ad interim, omdat wij in dit proces niet de door u voorgestelde procedure hebben gevolgd.

De Sector Cultuur & Sport, hierna te noemen 'de Sector', heeft [REDACTED] ongeveer 2 jaar geleden ingehuurd met als opdracht een Centraal Orgaan op te richten ten behoeve van de Voorschoolse Educatie. [REDACTED] heeft laten zien zich de materie snel eigen te kunnen maken. [REDACTED] is mede grondlegger van het concept ODIM, zoals het momenteel wordt geïmplementeerd.

Per 1 januari jl. hebben wij [REDACTED] een dienstverband van een jaar aangeboden om het-inmiddels zeer verbreed - project door te ontwikkelen en te implementeren. [REDACTED] heeft inmiddels de volgende producten opgeleverd: het business plan ODIM, een functieboek waarin de relevante functies beschreven staan, bestaande werkprocessen zijn beschreven, verbeterd en geïmplementeerd, verschillende strategische scenario's uitgewerkt, benodigde software en hardware geïmplementeerd, een nieuwe administratie opgezet, het Bemiddelingsbureau mede opgezet en efficiënter gemaakt, een businessplan ontwikkeld ten behoeve van de nieuwe Academy en de gehele website zelf opgezet. En dit is nog maar een deel van de projecten c.q. werkzaamheden die de

afgelopen 9 maanden zijn gerealiseerd. [REDACTED] is een veelzijdig manager die veel vakgebieden beheerst (onder andere strategie, financieel, Commercie/marketing, innovatie, HR en ICT). [REDACTED] is strategisch, creatief, innovatief, organisatorisch sterk, analytisch, commercieel en empathisch. Hij weet op een inspirerende manier, en middels een effectieve wijze van communiceren, mensen in beweging te krijgen, draagvlak en acceptatie te creëren en gestelde doelen te bereiken.

Ondergetekende is van mening dat [REDACTED] 2 jaar nodig heeft, na de oprichting van ODIM, om ODIM volledig operationeel te hebben. De Sector vindt dat [REDACTED] de juiste persoon op de juiste plaats is als lid van de Raad van Bestuur/Algemeen Directeur ad interim.

[REDACTED] heeft bewezen het vertrouwen te kunnen winnen van belangrijke stakeholders zoals de Minister OWCS, de vakbond CBV, de besturen en directrices van kindercentra en het bestuur en medewerkers SIFMA, het management en medewerkers van Plataforma en de directie en de medewerkers van de Sector.

Ook heeft [REDACTED] laten zien dat hij in staat is externe gelden binnen te halen, zo heeft hij samen met de Sector, een prachtig project weten te acquireren bij UNESCO.

De Sector heeft alle vertrouwen in [REDACTED], en wij zien hem dan ook als de meest geschikte kandidaat als Algemeen Directeur (ad interim) /Raad van Bestuur voor het verder realiseren van ODIM.

Wij hopen dat we middels deze motivatie/argumentatie in voldoende mate aan uw verzoek hebben kunnen voldoen.

Als bijlage 2 treft u de functieomschrijving van de Directeur/Bestuurder, zoals we deze in oktober 2017 hebben geaccordeerd.

NB: uiteraard zal de Raad van Commissarissen Van ODIM de geëigende procedure gaan volgen als [REDACTED] stopt met de uitoefening van de directeurspositie ad interim.

(...)"

Met betrekking tot de gehanteerde procedure om te komen tot de voorgenomen benoeming van een interim-directeur zij het volgende gesteld.

Voor de ondersteuning bij de werving- en selectieprocedure voor bestuurders is door de Raad van Ministers een Terms of Reference "Ondersteuning Werving en Selectie Statutair Directeur d.d. 21 augustus 2012" (hierna: TOR) vastgesteld. De procedure gesteld in de TOR dient ertoe om een transparante en objectieve werving en selectie te waarborgen met inachtneming van het vervatte in de Code en de Landsverordening corporate governance.

De adviseur constateert dat er geen werving- en selectieprocedure conform de door het Land Curaçao vastgestelde TOR heeft plaatsgevonden en er derhalve geen sprake is van een objectief en transparant proces en transparante procedure om tot de keuze van [REDACTED] als Directeur ODIM ad interim te komen.

De voormalig adviseur heeft reeds in zijn schrijven d.d. 6 december 2011 met kenmerk 11/1153C/JH gesteld dat de procedure om te komen tot een interim-directeur zonder een open sollicitatie dan wel deugdelijke headhunting niet voldoet aan de daaraan te stellen eisen inzake openbaarheid en transparantie en derhalve niet in overeenstemming is met de Landsverordening en de Code. In dit kader wordt tevens verwezen naar het door de adviseur uitgebrachte advies d.d.17 februari 2013 no. 17022013.02 met betrekking tot het voornemen om bij de RdK een interim-directeur te benoemen alsmede het uitgebrachte advies d.d. 4 maart 2013 no. 0403012.01 met betrekking tot het voornemen om bij de Stichting Gaming Control Board een interim-directeur te benoemen. De adviseur heeft in voornoemde adviezen de Regering onomstotelijk medegedeeld dat tegen de voorgenomen procedure en benoeming van een interim-directeur er zwaarwegende bezwaren zullen zijn bij een niet toereikende motivering, het ontbreken van een (deugdelijke) profielschets en transparante procedure een en ander gelet op het gestelde in artikel 8 en 9 van de Landsverordening.

De sectordirecteur stelt in het schrijven van 28 september 2018 dat ██████████ als Directeur ad interim 2 jaar nodig heeft om ODIM volledig operationeel te hebben en motiveert waarom ██████████ een geschikte kandidaat is om als directeur (ad interim) benoemd te worden. Uit de stukken en de motivering blijkt echter niet dat er ook andere kandidaten zijn benaderd en geëvalueerd voor de functie. Ook blijkt niet dat de kandidaat een selectieproces heeft doorlopen waarbij hij getoetst is aan de profielschets voor de bestuurder dan wel aan een assessment voor de functie is onderworpen.

Derhalve zij gesteld dat naast het feit dat de Profielschets voor de bestuurder niet voldoet aan de gestelde eisen, ook de doorlopen procedure om te komen tot een directeur niet is geschied met inachtneming van de gestelde eisen.

Gelet op het voorgaande komt de adviseur in feite niet toe aan de toetsing van de kandidaat en heeft reeds op procedurele gronden zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaat als Directeur ODIM.

De adviseur is daarenboven van mening dat gezien de vermelde werkzaamheden die reeds uitgevoerd zijn c.q. producten die reeds zijn opgeleverd, zoals het business plan ODIM, een functieboek werkprocessen beschreven en geïmplementeerd, verschillende strategische scenario's uitgewerkt, benodigde software en hardware geïmplementeerd, een nieuwe administratie opgezet, het Bemiddelingsbureau mede opgezet, een businessplan ontwikkeld ten behoeve van de nieuwe Academy en de gehele website zelf opgezet, gesteld kan worden dat ODIM voor een belangrijk deel reeds bij de oprichting operationeel is.

Ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance dient de oprichtingsakte van een stichting ook onder andere de namen van de eerste bestuurder(s) en van de overige functionarissen, die er volgens de wet of de statuten moeten zijn te bevatten. Voor de oprichting zal er in casu een bestuurder moeten worden benoemd.

Gelet hierop zou met het oog op de oprichting slechts ten behoeve van de oprichting ██████████ als een (interim-)bestuurder kunnen worden benoemd zonder dat met hem enige overeenkomst van opdracht wordt afgesloten en met dien verstande dat hij na de oprichting terstond afstand doet van de functie. Wel kan ██████████ vervolgens als kwartiermaker niet zijnde statutair directeur de stichting verder bijstaan bij de operationalisering.

De raad van commissarissen dient vervolgens ter stond na de oprichting te starten met de werving- en selectie van een nieuwe directeur ODIM op basis van de Model Terms of Reference "Ondersteuning Werving en Selectie statutair directeur".

6 Toetsing procedureregels en profielschets commissarissen

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 twee afwijkende conceptprofielchetsen voor de raad van commissarissen ODIM ontvangen. De eerste als bijlage 1 bij de brief van 28 september 2018 van de sectordirecteur Cultuur en Sport (hierna: de eerste profielschets) en de tweede in een separate omslag met zaaknummer 2018/40877 aangeboden door de Minister (hierna: de tweede profielschets). Beide profielschetsen gaan uit van een omvang van de raad van commissarissen van 5 leden.

De eerste profielschets (bijlage 1) kent de volgende specifieke profielen: educatie en/of (ortho)pedagogiek c.q. psychologie op het gebied van kinderen, financiën, juridisch, bedrijfskunde of marketing en ICT en nieuwe media.

De tweede profielschets (versie september 2018) kent de volgende specifieke profielen: financieel, 2x onderwijs, juridisch en human resources.

In de brief van 28 september 2018 van de sectordirecteur Cultuur en Sport wordt echter gesteld dat de raad van commissarissen als groeimodel moet worden gezien, waarbij in de beginfase wordt uitgegaan van een omvang van 3 leden, die over relevante kennis, kunde en ervaring beschikken met betrekking tot het juridische, financiële en (ortho-)pedagogische veld. Er wordt hier kennelijk aangesloten bij de eerste profielschets.

Twee van deze deskundigheidsprofielen worden bij beide profielschetsen genoemd zijnde het financiële en juridische profiel. Het deskundigheidsprofiel op het (ortho-)pedagogische gebied komt niet overeen met het onderwijskundig profiel. In het bijzonder zijn de opleidingsvereisten verschillend. De overige profielen zijn geheel verschillend.

De adviseur kan ermee instemmen dat de omvang van raad van commissarissen ODIM in de beginfase wordt vastgesteld op drie leden bestaande uit een financieel deskundige, een juridisch deskundige en een onderwijs deskundig dan wel een deskundige op het gebied van educatie en/of (ortho)pedagogiek c.q. psychologie.

De omvang van de raad van commissarissen dient expliciet in de profielschets te worden vastgesteld. Wanneer de raad van commissarissen verder wordt uitgebouwd tot (maximaal) vijf leden, dient een keuze te worden gemaakt voor wat betreft de overige twee deskundigheidsprofielen en dient de specifieke profielschets ODIM alsdan wederom aan de adviseur ter toetsing te worden aangeboden.

Als uitgangspunt voor de toetsing zal de adviseur de tweede profielschets (versie september 2018) hanteren aangezien deze qua opzet en indeling concreter en gedetailleerder is opgesteld, bepaaldelijk voor wat betreft de drie specifieke deskundigheidsprofielen (financieel, juridisch en onderwijs). Waar nodig zal de adviseur de eerste profielschets hierbij betrekken.



Bij een inleidende paragraaf (of slotparagraaf) voor de profielschets is het al te zeer aanhalen van statutaire bepalingen of bepalingen uit de Code (zoals de eerste profielschets paragraaf 1.1 t/m 1.4 en paragraaf 3) niet nodig. Een korte algemene schets van het werkgebied van ODIM als inleiding is voldoende (zoals bij de tweede profielschets).

Na de inleidende algemene schets van het werkgebied kent de tweede profielschets - uitgaande van de drie deskundigheidsprofielen - de volgende indeling :

- Omvang en samenstelling van de raad
- Algemeen profiel
- Profiel voorzitter
- Profiel financieel specialist
- Profiel onderwijskundig specialist
- Profiel Juridisch specialist

Omvang

De omvang van de raad van commissarissen dient, zoals gesteld expliciet in de profielschets te worden vastgesteld (in casu op 3 leden) met daarbij aangegeven wat de deskundigheidssamenstelling is (in casu 1 onderwijs deskundig, 1 financieel deskundige en 1 juridisch deskundige). Geadviseerd wordt om in plaats van te stellen dat gezien de aard en de omvang van de bedrijfsactiviteiten van ODIM een omvang van drie raadsleden *ideaal* is, te schrijven "Met inachtneming van de aard en risico's van de bedrijfsvoering van ODIM bestaat de raad van commissarissen uit 3 (drie) leden"

Algemeen profiel

Met het algemeen profiel lijkt te worden beoogd taken, vereisten en vaardigheden te formuleren die gelden voor alle leden van de raad van commissarissen dan wel voor de raad van commissarissen als geheel. Geadviseerd wordt om dit ook expliciet aan te geven. In het algemene profiel dienen derhalve slechts algemene taken, vereisten en vaardigheden te worden opgenomen en geen specifieke taken en vereisten. De volgende indeling wordt daarom voorgesteld:

- Algemene taken
- Algemene functie eisen (kennis en ervaring)
- Algemene vaardigheden
- Persoonlijke voorwaarden en commitment
- Algemene competenties

Voor wat betreft de algemene taken wordt geadviseerd dit als volgt te (her)formuleren:

- Fungeren als klankbord voor het bestuur en deze met advies bij te staan;
- Zelfstandige oordeelsvorming over de financierings-, exploitatie- en investeringsbegroting, het beleidsplan, het businessplan, het jaarplan, de jaarrekening, het risicomangement en overige zaken van de bedrijfsvoering van de organisatie;
- Het vanuit financieel, juridisch en onderwijskundig oogpunt beoordelen van voornemens op algemeen organisatorische gevolgen en op inpasbaarheid binnen de algemene visie en strategie;
- Oefent (anticiperend) toezicht uit op het bestuur en het gevoerde beleid, waarbij een zekere mate van afstandelijkheid tot uitvoeringszaken wordt bewaard en wordt gezocht naar evenwicht tussen de noodzaak het bestuur de benodigde ruimte te geven en de noodzaak het bestuur de juiste vragen te stellen;
- Beoordelen van besluiten die (op basis van de statuten of reglementen) aan voorafgaand toezicht van de raad van commissarissen zijn onderworpen;

- Het vertegenwoordigen van de organisatie in externe overlegfora en netwerken (ambassadeursfunctie) en het benutten van deze contacten in het voordeel van de organisatie;
- Beoordeelt het functioneren van het bestuur en neemt zo nodig maatregelen;
- Het evalueren van het eigen functioneren van de raad en de individuele leden.

Voor wat betreft de algemene functie eisen (kennis en ervaring) wordt geadviseerd dit als volgt te formuleren:

- Relevante opleiding op tenminste HBO niveau met minimaal 5 jaar relevante werkervaring;
- Kennis en ervaring met algemene organisatorische processen en bestuurlijke besluitvormingsprocessen;
- Aantoonbare affiniteit met het onderwijsveld;
- Ervaring in een toezichthoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;
- In het bezit van het certificaat van de cursus Code corporate governance (dan wel binnen 6 maanden te behalen).

Voor wat betreft de algemene vaardigheden wordt geadviseerd dit als volgt te (her)formuleren:

- Is in staat om invulling te geven aan de wettelijke en statutaire teken van de raad van commissarissen;
- Is in staat het beleid van het bestuur, alsmede de algemene gang van zaken binnen de organisatie tijdig en op adequate wijze te controleren en te stimuleren en staat het bestuur in de voorbereiding en de uitvoering van het beleid (on)gevraagd *met advies* bij;
- Het hebben van een helicopterview met betrekking tot het aandachtsgebied van de organisatie en de verschillende beleidsterreinen;
- Is vaardig in het omgaan met situaties waarin er sprake is van tegengestelde belangen op het beleidsterrein en is in staat de beleidsvisie te verdedigen;
- Kan werken in teamverband en beschikt over organisatorische kwaliteiten;
- Is in staat onafhankelijk op te treden en een evenwichtige belangenafweging te maken.

Voor wat betreft de persoonlijke voorwaarden en commitment en de algemene competenties heeft de adviseur geen opmerkingen.

De adviseur merkt wel op dat een aantal punten uit het algemeen profiel ook weer staan vermeld als algemene taken en vaardigheden bij de specifieke deskundigheidsprofielen, waarmee een overlap met het algemeen profiel bestaat. Hoewel een zekere overlap niet bezwaarlijk is geeft de adviseur in overweging om dit toch enigszins te stroomlijnen.

Profiel voorzitter

Het profiel van voorzitter betreft een additioneel voor een commissaris die reeds in een van de deskundigheidsprofielen is benoemd. Iedere als zodanig benoemde commissaris kan in de functie van voorzitter worden benoemd, mits hij aan het additionele profiel van voorzitter voldoet. De eerste inleidende zin bij het profiel van voorzitter dient op grond van het voorgaande dan ook te worden aangepast.

Verder stelt de adviseur voor om bij specifieke taken van de voorzitter een punt toe te voegen, welke wordt genoemd in paragraaf 2.4. van de eerste profielschets (bijlage 1), t.w. "De voorzitter is bekwaam om besluitvorming gedurende de raadsvergaderingen te bevorderen rekening houdend met de inbreng en mening van de leden".

Voor het overige heeft de adviseur geen opmerkingen bij het additionele profiel van voorzitter.

Profiel Financieel specialist

De adviseur heeft geen opmerkingen bij het profiel van financieel specialist. Bij de algemene taken dient het tweede punt in overeenstemming te worden gebracht met de (door de adviseur) bij het algemeen profiel voorgestelde formulering, t.w. "Beoordelen van besluiten die (op basis van de statuten of reglementen) aan voorafgaand toezicht van de raad van commissarissen zijn onderworpen"

Profiel onderwijskundig specialist

De adviseur heeft geen opmerkingen bij het profiel van onderwijskundig specialist. Bij de algemene taken dient het tweede punt in overeenstemming te worden gebracht met de (door de adviseur) bij het algemeen profiel voorgestelde formulering, t.w. "Beoordelen van besluiten die (op basis van de statuten of reglementen) aan voorafgaand toezicht van de raad van commissarissen zijn onderworpen"

Profiel juridisch specialist

De adviseur heeft geen opmerkingen bij het profiel van juridisch specialist. Bij de algemene taken dient het tweede punt in overeenstemming te worden gebracht met de (door de adviseur) bij het algemeen profiel voorgestelde formulering, t.w. "Beoordelen van besluiten die (op basis van de statuten of reglementen) aan voorafgaand toezicht van de raad van commissarissen zijn onderworpen"

De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de (tweede) profielschets raad van commissarissen ODIM (versie september 2018) met in achtneming van het gestelde in dit advies.

Indien het de bedoeling was van de Minister om in plaats van een lid in het profiel van onderwijskundig specialist een lid te benoemen in het profiel deskundige op het gebied van educatie en/of orthopedagogiek c.q. psychologie, dan dient dit als derde profiel nader te worden uitgewerkt conform de profielen in de tweede profielschets (versie september 2018) en met in achtneming van het gestelde aan de adviseur worden aangeboden ter toetsing.

6.1 Toetsing voornemen tot benoeming commissarissen

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, 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 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.

Conform artikel 9 lid 1 van de Conceptstatuten ODIM bestaat de raad van commissarissen uit een oneven aantal natuurlijke personen en worden de leden van de raad van commissarissen ingevolge artikel 9 lid 2 benoemd door de Minister met inachtneming van een vooraf door de Minister voor ieder lid vastgestelde profielschets.

Zoals gesteld zal de omvang van de raad van commissarissen van ODIM in de beginfase worden vastgesteld op drie leden, bestaande uit een financieel deskundige, een onderwijs deskundige en een juridisch deskundige.

De Minsister heeft drie kandidaten voorgedragen ter benoeming als leden van de raad van commissarissen van ODIM. Als toetsingskader voor de voorgedragen kandidaten zal de adviseur de tweede (concept)profiel schets (versie september 2018) hanteren met inachtneming van het gestelde in dit advies, alsmede de statutaire bepalingen.

De Minister heeft de voordracht van de kandidaten summierlijk gemotiveerd:

“(…)

1 lid met ruime financiële kennis en ervaring.

Ten aanzien van deze ervaring geldt dat hij voldoende ervaring dient te hebben om financiële cijfers en begroting alsmede meerjarenbegroting en bedrijfsplan te kunnen analyseren. De code eiste in ieder geval een financieel-deskundig tussen de leden Van de Raad van Commissarissen.

T.b.v. deze positie bevelen Wij de heer Errol Cova jr. aan. Hij is Werkzaam bij de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten, en heeft een master's degree in Business Administration met als specialisatie 'international business and finance'. Voor de volledige CV zie bijlage 1, aangehecht bij deze brief.

1 lid met gedegen juridisch kennis en ervaring bij voorkeur vennootschapsrecht, het Ondernemings- en/of personenrecht.

Met betrekking tot deze positie hebben wij mevrouw Anja Kleinmoedig, zij heeft een studie WO Nederlands Recht afgerond met afstudeerrichting privaatrecht, scriptie rechtspersonenrecht. Zie bijlage 2, aangehecht aan deze brief Voor haar CV. Ze heeft inmiddels bijna 20 jaar ervaring als jurist.

1 lid met specifieke kennis en ervaring in de gebieden waar de rechtspersoon actief is of te wel ervaring m.b.t. de doelstelling van de rechtspersoon.

Op dit gebied heeft ██████ aangegeven interesse te hebben in deze positie. ██████ heeft niet alleen een opleiding op het gebied van neuropsychologie, echter ook op het gebied Van Diagnostiek, Leren en Trainen. Vakgebieden waarin ODIM werkzaam is. Daarnaast heeft ██████ ruime ervaring als lid Raad Van Commissaris bij SIFMA, een aan ODIM gelieerde organisatie.

(…)”

Uit het CV van de heer Errol G.A. Cova volgt dat hij een Master in Business Administration heeft en dat hij sinds 1998 in verschillende functies werkzaam is bij de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten (voorheen Bank van de Nederlandse Antillen) en momenteel (sinds 2012) de functie van Afdelingshoofd Investment Institutions and Trust Supervision Off-site bekleedt. Ook is hij parttime docent aan de University of Curaçao, waar hij cursussen op het gebied van Financiën verzorgt. Hoewel uit het CV van de heer Cova niet blijkt dat hij bestuurservaring heeft als lid van een raad van commissarissen, kan op grond van zijn opleiding en ervaring redelijkerwijs worden aangenomen dat hij genoegzaam voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van ODIM in het profiel van financieel specialist. Gelet op het voorgaand heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Errol G.A. Cova als lid van de raad van commissarissen ODIM in het profiel van financieel specialist.

Uit het CV van mevrouw Anja K. Kleinmoedig volgt onder meer dat zij een WO studie Nederlands Recht heeft afgerond en momenteel Advocaat (sinds 2010) en Mediator (sinds 2017) is bij haar eigen kantoor Kleinmoedig Attorney at Law I Mediator. Ook was zij van 2009 tot 2017 bedrijfsjurist bij Curaçao Airport Holding N.V. Hoewel uit het CV van mevrouw Kleinmoedig niet blijkt dat zij bestuurservaring heeft als lid van een raad van commissarissen,

kan op grond van haar opleiding en ervaring redelijkerwijs worden aangenomen dat zij genoegzaam voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van ODIM in het profiel van juridisch specialist. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van mevrouw Anja K. Kleinmoedig als lid van de raad van commissarissen van ODIM in het profiel van juridisch specialist.

De Minister heeft de ██████████ voor gedragen als lid met specifieke kennis en ervaring in de gebieden waar de rechtspersoon actief is of te wel ervaring m.b.t. de doelstelling van de rechtspersoon. Vooropgesteld zij dat in geen van de twee aangeboden profielschetsen dit specifieke profiel voorkomt dan wel uitgewerkt is. Reeds om deze reden komt de adviseur niet aan de toetsing van deze voordracht toe.

Ook een toetsing aan het profiel van educatie en/of orthopedagogiek c.q. psychologie deskundige is niet mogelijk daar dit profiel in het eerste profielschets onvoldoende is uitgewerkt zoals reeds aangegeven.

Bij een toetsing van deze kandidaat aan het profiel van onderwijskundig specialist zij het volgende gesteld.

Uit het CV van ██████████ volgt dat hij in 1999 een WO opleiding klinische neuropsychologie heeft afgerond en sindsdien voornamelijk in dat vakgebied werkzaam is geweest. Momenteel (sinds 2006) is ██████████ werkzaam als klinische neuropsycholoog en managing director bij Interact; diagnostic, learning & training center. Uit het CV van ██████████ blijkt dat hij bestuurservaring, waaronder bestuurslid bij stichting SIMFA. Weliswaar heeft ██████████ blijkens zijn CV enige affiniteit met het werkterrein van ODIM, hij heeft geen WO/HBO opleiding op onderwijskundig / didactisch gebied en uit zijn CV volgt evenmin dat hij beschikt over tenminste 5 jaar ervaring in het onderwijsveld op Curaçao dan wel kennis van onderwijswetgeving en vakonderwijs of curriculumtheorie en instructietheorie heeft, zoals vereist conform het profiel. Gelet op het voorgaande kan niet gesteld worden dat hij in voldoende mate voldoet aan de vereisten zoals vervat in het profiel voor onderwijskundig specialist. Het voorgaande brengt met zich mee dat de adviseur zwaarwegende bezwaren heeft tegen de voorgenomen benoeming van ██████████ als commissaris van ODIM indien het voornemen zou zijn om hem in het profiel te benoemen van onderwijskundig specialist.

Conform artikel 9 lid 7 van de statuten van ODIM wordt de voorzitter van de raad van commissarissen door de Minister in functie benoemd. Deze statutaire functie betreft een additionele taak die wordt toebedeeld aan een lid van de raad van commissarissen die reeds is benoemd in een van de deskundigheidsprofielen, mits hij tevens aan het additionele profiel van voorzitter voldoet. Met inachtneming van het voorgaande en rekening houdend met artikel 9 van de Landsverordening corporate governance wordt de Minister geadviseerd een van de te benoemen leden van de raad commissarissen voor te dragen voor de functie van voorzitter.

7 Code Corporate Governance

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 belangenverstremgeling 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.

De adviseur vraagt hierbij ook expliciet uw aandacht voor het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code. De Regering dan wel Raad van Ministers wordt geadviseerd om op korte termijn een entiteit op te richten zoals vermeldt in voornoemde bepalingen ter verrichting van de in voornoemde bepalingen vermelde taken.

8 Conclusie en Advies

- 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.
- Met inachtneming van hetgeen gesteld is in dit advies, inhoudende het in overeenstemming brengen van een punt in de Conceptstatuten met het businessplan ODIM alsmede het gemaakte voorbehoud ten aanzien van de ontbrekende pagina van de aangeleverde statuten, heeft de adviseur geen bezwaar tegen de Conceptstatuten van ODIM.
- De Minister wordt geadviseerd de profielschets Directeur ODIM aan te passen met inachtneming van het gestelde in de Code dan wel de Modelprofielschets voor bestuurders voor wat betreft de daarin opgenomen taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden alsmede voor wat betreft het onderdeel kennis en ervaring.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de bestuurder van ODIM om de in dit advies aangegeven redenen.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van [REDACTED] als Directeur ODIM om de in dit advies aangegeven redenen.
- De Minister wordt geadviseerd om, met inachtneming van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance, zo spoedig mogelijk na de oprichting van ODIM een objectieve en transparante wervings- en selectieprocedure voor de functie van Directeur door de raad van commissarissen te laten opstarten op basis van de Model Terms of Reference "Ondersteuning weving en selectie statutair directeur".
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de (tweede) Conceptprofielschets voor de raad van commissarissen ODIM (versie september 2018) met de drie deskundigheidsprofielen van [REDACTED] onderwijskundig specialist, financieel specialist en juridisch specialist.



- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om het gestelde in artikel 9 van de Landsverordening corporate governance in acht te nemen en een voornemen tot benoeming van een bestuurder en/of een lid van de raad van commissarissen deugdelijk gemotiveerd aan de adviseur te melden.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Errol G.A. Cova als lid van de raad van commissarissen ODIM in het profiel van financieel specialist.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van mevrouw Anja K. Kleinmoedig als lid van de raad van commissarissen van ODIM in het profiel van juridisch specialist.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van ██████████ als commissaris van ODIM om de in dit advies aangegeven redenen.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies en rekening houdend met artikel 9 van de Landsverordening corporate governance wordt de Minister geadviseerd een van de te benoemen leden van de raad commissarissen gemotiveerd voor te dragen voor de functie van voorzitter.

SBTNO

De adviseur corporate governance