

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer Stanley M. Palm
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummer 2015/003512 Uw brief van: 28 januari 2015 Ons nummer: 03022015.01 Willemstad, 3 februari 2015
(letter):
Onderwerp: Statutenwijziging Fundashon Marshe
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 besluit van de Raad van Ministers van 28 januari 2015 (zaaknummer 2015/003512), ontvangen op 30 januari 2015, is de adviseur benaderd met het verzoek om de conceptstatuten van Fundashon Marshe te toetsen.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 28 januari 2015 (zaaknummer: 2015/003512);
- Brief van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) van 22 januari 2015 aan de Raad van Ministers;
- Conceptstatuten van Fundashon Marshe (hierna: de Conceptstatuten);
- Statuten van Fundashon Marshe van 31 december 1997; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Fundashon Marshe van 2 februari 2015.

3 Melding aan de adviseur

Bij Besluit van de Raad van Ministers van 28 januari 2015 (zaaknummer: 2015/003512) is aan de adviseur om advies gevraagd. In de brief van de Minister aan de Raad van Ministers is door de Minister gesteld dat Fundashon Marshe haar statuten conform de vastgestelde modelstatuten voor overheidsstichtingen dient te wijzigen. In overeenstemming daarmee heeft de Minister de Conceptstatuten aan de Raad van Ministers aangeboden voor het nodige.

4 Toetsing van de Conceptstatuten

4.1 Toetsingskader

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 de Minster, 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 gesteld in voornoemd artikel dat het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van de stichtingen moeten worden aangepast dan wel opgesteld conform het Raad van Commissarissen model en dus conform de Modelstatuten.

4.2 Toetsing aan de Code en de Verordening

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 de overheidsstichtingen 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 ten grondslag liggen.

Reeds in eerdere adviezen, waaronder het advies van de adviseur van 25 april 2014 met nummer 25042014.01 inzake de toetsing van de conceptstatuten van de stichting Curaçao Investment & Export Development Foundation, heeft de adviseur aangegeven, dat het niet-motiveren van voorgestelde afwijkingen van de Modelstatuten met zich meebrengt dat voor die wijzigingen geen voldoende rechtvaardiging is om van de Modelstatuten af te wijken.

Bij het toetsen van de Conceptstatuten heeft de adviseur geconstateerd dat de Conceptstatuten op een punt afwijken van de Modelstatuten. De adviseur heeft voor die afwijking geen motivering aangetroffen.

De Conceptstatuten wijkt op de volgende punt af van de Modelstatuten:

- Artikel 9 lid 1 van de Conceptstatuten luidt:

“De raad van commissarissen bestaat uit minimaal drie en maximaal vijf natuurlijke personen.”

Het voorgaande is niet geheel in overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de Modelstatuten welke luidt:

“1. De raad van commissarissen bestaat uit een oneven aantal natuurlijke personen.”

Alhoewel de voornoemde afwijking niet nader is gemotiveerd, heeft de adviseur geen bezwaren daartegen.

5 Overige opmerkingen

Voor wat betreft de inleidende bepalingen van de Conceptstatuten merkt de adviseur het volgende op. Inmiddels is er een geconsolideerde tekst voor de Code zijnde het Landsbesluit Code Corporate Governance (P.B. 2014, no. 4 (G.T.)). In lijn daarmee wordt geadviseerd om in de inleidende bepalingen van de Conceptstatuten inzake de definitie van de Code de vindplaats van het Landsbesluit Code Corporate Governance te wijzigen in (P.B. 2014, no. 4 (G.T.)).

Voorts voor wat betreft de definitie van het Land in de inleidende bepalingen wordt geadviseerd om daarbij dezelfde definitie als in de geconsolideerde tekst van de Landsverordening corporate governance zijnde de openbare rechtspersoon Curaçao te hanteren.

Overigens is de formulering van de doelstelling zoals opgenomen in artikel 2 van de Conceptstatuten niet geheel overeenkomstig de formulering van de doelstelling in de huidige statuten van Fundashon Marshe. Onverlet het feit dat de formulering anders is, is de strekking hetzelfde.

6 Conclusie en Advies

De conceptstatuten van Fundashon Marshe zijn in overeenstemming met de bepalingen zoals vervat in de Modelstatuten.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën

