

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

Uw nummer 2015/004970 Uw brief van: 1 september 2015 Ons nummer: 14102015.02 Willemstad, 14 oktober 2015  
(letter):

Onderwerp: Statutenwijziging Korpodeko

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 verzoek van 1 september 2015 van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Ministers), ontvangen op 3 september 2015, is aan de adviseur verzocht de conceptstatuten van Stichting Korporashon pa Desaroyo Di Korsou (hierna: Korpodeko) met een verwijzing naar de motivering zoals opgenomen in de brief van Korpodeko van 24 augustus 2015 te toetsen.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Brief van 24 augustus 2015 van Korpodeko aan de Minister met als onderwerp %Statutenwijziging Korpodeko+ met als bijlage de motivering voor de afwijkingen van de Modelstatuten;
- Brief van 8 juli 2015 van Korpodeko aan de Minister met als onderwerp Statutenwijziging Korpodeko;
- Brief van 27 maart 2015 van de Minister aan Korpodeko (zaaknummer: 2015/004970);
- Besluit Raad van Ministers van 25 maart 2015 (zaaknummer: 2015/004970);
- Brief van de Minister van 13 maart 2015 aan de Raad van Ministers (zaaknummer: 2015/004970);
- Brief van 30 juli 2015 van de Minister aan Korpodeko (zaaknummer: 2015/004970);
- Advies van 17 juni 2011 van de Ondersteuningsteam Raad van Ministers aan de Minister-president met als onderwerp %afhandeling Model-statuten overheids N.V.¶;
- Besluit Raad van Ministers van 22 juni 2011 (zaaknummer: 2011/052499);
- Brief van 7 april 2015 van de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten (hierna: CBCS) aan Korpodeko met als onderwerp %de voorgenomen statutenwijziging van Korpodeko+;

- Besluit Raad van Ministers van 4 februari 2015 (zaaknummer: 2015/004970);
- Brief van de Minister van 27 januari 2015 aan de Raad van Ministers (zaaknummer: 2015/004970);
- Brief van 19 januari 2015 van Korpodeko aan de Minister met als onderwerp Statutenwijziging Stichting Korporashon pa Desaroyo Di Korsou;
- Conceptstatuten van Stichting Korporashon pa Desaroyo Di Korsou (hierna: de Conceptstatuten);
- Statuten van Korpodeko van 24 januari 2008; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Korpodeko van 13 oktober 2015.

### 3 Melding aan de adviseur

Op 2 maart 2015 heeft de adviseur een advies met nummer 02032015.03 uitgebracht betreffende de statutenwijziging van Korpodeko. Bij het toetsen van de Conceptstatuten was geconstateerd dat het op heel veel punten afwijkt van de modelstatuten overheidsstichtingen Land Curaçao van 11 november 2011 (hierna: de Modelstatuten). Een motivering voor die afwijkingen was in de aangeleverde documenten niet aangetroffen.

Zoals in eerdere adviezen gesteld, kan van de bepalingen van de Modelstatuten slechts in zeer uitzonderlijke gevallen worden afgeweken. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal doorgaans een deugdelijke motivering ten grondslag liggen. In eveneens eerder adviezen, heeft de adviseur aangegeven, dat het niet-motiveren van voorgestelde afwijkingen van de Modelstatuten met zich meebrengt dat voor die wijzigingen doorgaans geen voldoende rechtvaardiging is om van de Modelstatuten af te wijken.

In het voornoemd advies heeft de adviseur een niet limitatieve opsomming gegeven van die afwijkingen. Ook is toen gesteld dat onnodige tekstuele veranderingen in de tekst niet wenselijk zijn in verband met het behouden van uniformiteit in de tekst van de statuten bij alle overheidsstichtingen.

Overigens heeft de adviseur in het voornoemd advies van 2 maart 2015 ook gesteld dat hij niet voorbij gaat aan het gegeven dat Korpodeko een financiële instelling is en daardoor onder de toezicht van de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten valt. Ten gevolge daarvan dienen immers ook de statuten van Korpodeko te voldoen aan de vereisten die door de Centrale Bank worden gesteld. Desalniettemin ligt het op de weg van Korpodeko dan wel de Minister om de afwijkingen in verband houdende met het voorgaande aan de adviseur te melden en voor zo ver nodig nader te motiveren.

Met inachtneming van het voorgaande heeft de adviseur geadviseerd om de Conceptstatuten in lijn te laten brengen met de Modelstatuten en de Code en deze vervolgens wederom aan de adviseur aan te bieden ter toetsing. Volledigheidshalve werd ook gesteld dat indien er afwijkingen zijn ten op zicht van de Modelstatuten dat die gerechtvaardigd dienen te zijn en voorzien moeten zijn van de nodige motivering. Indien een afwijking strikt noodzakelijk is omdat dit een wettelijke verplichting is dan wel vereist is vanwege de richtlijnen van de CBCS dan dient dit zo mogelijk met verwijzing naar de betreffende wet- en regelgeving dan wel regeling te worden aangegeven.

Naar aanleiding van het advies van 2 maart 2015 met nummer 02032015.03 heeft de Minister na contact te hebben gehad met Korpodeko, de Conceptstatuten wederom aan de adviseur aangeboden voor advies.



## 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, de Modelstatuten en Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

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 Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, de Landsverordening corporate governance en de Code

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 3 februari 2015 met nummer 03022015.01 inzake de toetsing van de conceptstatuten van Fundashon Marshe, 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.

In het eerder advies van 2 maart 2015 met nummer 02032015.03 betreffende de statutenwijziging van Korpodeko is reeds gesteld dat onnodige tekstuele veranderingen van de tekst van de Modelstatuten niet wenselijk zijn in verband met het behouden van uniformiteit in de tekst van de statuten van overheidsstichtingen. Voor het onnodig aanbrengen van tekstuele veranderingen is geen voldoende rechtvaardiging. Het voorgaande geldt overigens ook voor de statuten van de overheidsvennootschappen.

Bij het toetsen van de Conceptstatuten heeft de adviseur geconstateerd dat de Conceptstatuten op verschillende punten afwijken van de Modelstatuten. In dit kader wordt wederom gewezen op het feit dat de adviseur bij de toetsing van de Conceptstatuten niet voorbij gaat aan het gegeven dat Korpodeko een financiële instelling is en daardoor onder de toezicht van de CBCS valt. Ten gevolge daarvan dienen immers ook de Conceptstatuten te voldoen aan de vereisten die door de CBCS worden gesteld.

Naar aanleiding van het advies van de adviseur van 2 maart 2015 (nummer: 02032015.03) heeft de Minister middels brief van 27 maart 2015 (zaaknummer: 2015/004970) aan Korpodeko verzocht voor het nodige zog te willen dragen, in het bijzonder voor wat betreft het motiveren van de afwijkingen ten opzichte van de Modelstatuten indien die afwijkingen stand houden.

Als reactie daarop heeft Korpodeko bij brief van 8 juli 2015 gereageerd. Het gestelde in voornoemde brief kan als volgt worden samengevat, zijnde:

- Korpodeko is een financiële instelling die valt onder de toezicht van de CBCS;
- De Conceptstatuten hebben de toestemming van de CBCS verkregen;
- Teneinde aan de toezichtsvereisten van de CBCS te kunnen blijven voldoen is wijziging van de statuten van Korpodeko conform de Conceptstatuten dringend geboden;
- De meerderheid van de bestuursleden van Korpodeko worden niet door de overheid benoemd; en
- Door de Raad van Ministers zou zijn onderkend dat de Modelstatuten niet voor financiële naamloze vennootschappen gelden. Eenzelfde gedragslijn zou ook voor Korpodeko moeten worden opgevolgd. Op grond van het voorgaande zouden de afwijkingen deugdelijk gemotiveerd zijn.

Middels brief van 30 juli 2015 (zaaknummer 2015/004970) heeft de Minister gereageerd op het voornoemd schrijven van Korpodeko. Daarin is onder meer het volgende gesteld:

(ō )

De beslissing van 22 juni 2011 heeft betrekking op een brief van het Ondersteuningsteam Raad van Ministers van 17 juni 2011. Hierin wordt gesteld dat een statutenwijziging bij Postspaarbank NV, Girobank NV, Fondo di Garantie po Bibienda Korsou NV en OBNA NV, overigens allemaal naamloze vennootschappen, niet eenvoudig kan plaatsvinden omdat deze onder toezicht van de CBCS staan en er bijzondere eisen aan de statuten worden gesteld, danwel het Land Curaçao geen meerderheid van de aandelen bezit. Hierbij wordt voorgesteld om met het bestuur van deze instellingen nader overleg te plegen over waar mogelijk de statuten conform de modelstatuten van de corporate governance code kunnen worden aangepast. Dit is niet in lijn met wat Korpodeko als motivatie voor het afwijken van de modelstatuten aandraagt. Overigens gaan geen van de vijf beslispunten in de brief van 17 juni 2011 en door de RvM geaccordeerd op 22 juni 2011 over dit specifiek punt.

Het advies van de adviseur corporate governance van 2 maart 2015 is om de statuten in lijn met de modelstatuten te laten brengen. Afwijkingen dienen gerechtvaardigd te zijn en voorzien zijn van motivering.

Om deze reden wordt Korpodeko wederom verwezen naar de door de adviseur corporate governance uitgebracht advies en verzocht voor het nodige zorg te dragen.

(ō )

Op het voornoemd schrijven van de Minister heeft Korpodeko bij brief van 24 augustus 2015 gereageerd. In deze brief heeft Korpodeko zijn standpunt zoals opgenomen in de brief van 8 juli 2015 opnieuw herhaald. Ook is in die brief gesteld dat als bijlage een overzicht is bijgevoegd waarin puntsgewijs de afwijkingen per artikel voorzien zijn van een motivering.

Alvorens inhoudelijk in te gaan op de door Korpodeko aangeleverde Conceptstatuten en de motivering wenst de adviseur op het volgende te wijzen.

### **Overheidsstichting in de zin van de Landsverordening corporate governance**

In overeenstemming met artikel 1 lid 1 sub j van de Landsverordening corporate governance is een stichting waarvan door de Minister of bij Landsbesluit wordt beslist ter zake van de benoeming of ontslag van één of meer bestuurders of commissarissen of van de wijziging van de statuten. Voor de toepassing van de bepalingen van de wet- en regelgeving corporate governance is dan bijvoorbeeld ook niet relevant of door de Minister of bij Landsbesluit de meerderheid dan wel de minderheid van de bestuurders of commissarissen wordt benoemd. In dit geval gaat het om statutenwijziging waarbij de Minister haar goedkeuring aan dient te verlenen. Hetgeen kennelijk voortvloeit uit het feit dat de oprichting van Korpodeko door de

overheid is geschied. Ten gevolge hiervan dienen voor alle afwijkingen van de Modelstatuten - ook in een stichting, waarin de Minister niet de meerderheid van de bestuursleden of commissarissen benoemd- maar wel zijn goedkeuring moet verlenen aan de wijzigingen een voldoende rechtvaardiging te zijn.

Voor het overige kan worden gesteld, dat Korpodeko zich op het standpunt stelt dat de Raad van Ministers zou hebben besloten, dat de Modelstatuten niet voor financiële naamloze vennootschappen zouden gelden. Op grond daarvan zou eenzelfde gedragslijn voor Korpodeko moeten worden opgevolgd. Het standpunt van de Minister dat het voorgaande niet in lijn is met hetgeen destijds is besloten, juist.

Uit het betreffend besluit d.d. 22 juni 2011 no. 2011/052499 van de Raad van Ministers en het document waarop dat besluit berust, kan het standpunt van Korpodeko immers niet worden gedestilleerd. In het betreffend document staat immers niet dat de Modelstatuten niet voor financiële entiteiten zou gelden noch heeft de Raad van Ministers zulks een besluit genomen. Dat het voorgaande een als deugdelijke motivering voor de afwijking van Korpodeko van de Modelstatuten zou moeten gelden is voor de adviseur dan ook niet te volgen.

### **Inleidende bepalingen van de Conceptstatuten**

Onder het paragraaf **Inleidende bepalingen** is vergeleken met de Modelstatuten definities hetzij gewijzigd hetzij aan toegevoegd. Twee van de gedefinieerde definities zijn gangbare ondernemingsrechtelijke termen, zijnde het bestuur en de raad van commissarissen. Die hebben doorgaans geen nadere definitie nodig. Reeds in eerdere adviezen is gesteld dat voor een afwijking van de Modelstatuten sprake moet zijn van een voldoende rechtvaardiging. De motivering inhoudende dat al deze begrippen voor de duidelijkheid zijn gedefinieerd houdt echter geen stand. In het kader van het zo veel mogelijk behouden van de uniformiteit in de tekst van de statuten van de overheidsstichtingen is het onnodig aanbrengen van wijzigingen niet wenselijk. Gezien het feit dat Korpodeko een financiële instelling is, is wel te volgen dat de Centrale Bank van Curaçao en Sint Maarten in de definities is opgenomen. Voor wat betreft de overige definities wordt geadviseerd om de definities te beperken bij de definities zoals opgenomen in de Modelstatuten.

Voor wat betreft de definitie van de Code conform de Modelstatuten wordt verwezen naar het volgende. 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 statuten van Korpodeko 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.

### **Artikel 2 van de Conceptstatuten**

In het eerder advies van de adviseur betreffende de statutenwijziging van Korpodeko is gesteld dat de slotzin van artikel 2 van de Modelstatuten ontbrak. Als motivering voor die afwijking is door Korpodeko gesteld:

**De** tekst van de zogenaamde vangnetbepaling in artikel 2 (i.e. doelomschrijving) wijkt in redactionele zin af van de tekst van de vangnetbepaling in artikel 2 van de Modelstatuten, doch in samenhang met de wijze waarop artikel 2 van de Conceptstatuten is geredigeerd, dekt de tekst van de vangnetbepaling van de Conceptstatuten in materiele zin niet een mindere of ruimere lading dan de vangnetbepaling zoals opgenomen in artikel 2 van de Modelstatuten.+

Nu Korpodeko feitelijk stelt dat de door hen aangedragen tekst van de vangnetbepaling niet in materiele zin verschilt van de Modelstatuten is de noodzaak voor deze wijziging niet te volgen. Ter voorkoming van enige interpretatieverschillen wordt geadviseerd om de slotzin van artikel 2 van de Modelstatuten aan artikel 2 lid 1 van de Conceptstatuten toe te voegen.

Artikel 3 van de Modelstatuten is geheel weggelaten dan wel (deels) materieel in artikel 2 lid 2 van de Conceptstatuten opgenomen. Om zo veel mogelijk uniformiteit te betrachten in de tekst van de statuten van alle overheidsstichtingen wordt geadviseerd om de tekst zoals opgenomen in artikel 2 lid 2 van de Conceptstatuten op te nemen onder %Werkzaamheden van de Stichting+ in een apart artikel, zijnde artikel 3 zoals opgenomen in de Modelstatuten.

### Artikel 3 van de Conceptstatuten

Artikel 3 van de Conceptstatuten verschilt van artikel 4 van de Modelstatuten. Een motivering voor die afwijking is niet gegeven. De adviseur kan daardoor voor de afwijkingen van artikel 3 van de Conceptstatuten niet anders concluderen dan dat voor deze afwijkingen geen voldoende rechtvaardiging is om van de Modelstatuten af te wijken. Geadviseerd wordt dan ook om bij artikel 3 van de Conceptstatuten de volledige tekst zoals opgenomen in artikel 4 van de Modelstatuten te hanteren.

### Artikel 5 van de Conceptstatuten

Artikel 5 van de Conceptstatuten verschilt op verschillende punten van artikel 6 van de Modelstatuten. Bij artikel 5 van de Conceptstatuten zijn verschillende wijzigingen waaronder het verwijderen van de voorafgaande goedkeuringsbevoegdheid van de Minister bij de benoeming en ontslag van de leden van het bestuur verwijderd zonder enige motivering. Artikel 5 van de Conceptstatuten omvat 11 artikelleden. Slechts één van die artikelleden, zijnde lid 10, is identiek aan de tekst van de Modelstatuten. Slechts de twee onderstaande wijzigingen zijn gemotiveerd.

Artikel 5 lid 2 van de Conceptstatuten luidt volledig anders daarin zijn een aantal kwaliteitseisen van de leden van het bestuur, zoals bijvoorbeeld dat zij minimaal een financieel/economisch achtergrond op HBO niveau en minimaal drie jaar leidinggevende ervaring moeten hebben, opgenomen.

Het is wenselijk om de kwaliteitseis van de bestuurders in de statuten zo veel mogelijk in lijn te hebben met het Modelprofiel schets statutair directeur Overheidsentiteiten. In lijn daarmee wordt geadviseerd om in de statuten de leidinggevende ervaringsjaren te stellen op minstens vijf jaar samen met een academisch opleidingsniveau. Gezien de werkzaamheden van Korpodeko is het niet ondenkbaar dat de leden van het bestuur minstens over een academische opleiding moeten beschikken. Voor wat betreft de ervaringsjaren dient getracht te worden om personen voor deze functie te benoemen die minimaal 10 jaar leidinggevende ervaring hebben, waarvan vijf jaar in een eindfunctie een en ander in overeenstemming met het Modelprofiel schets statutair directeur Overheidsentiteiten. Het voorgaande dient dan ook in het profiel van de leden van het bestuur van Korpodeko te worden opgenomen.

Het verbod voor het benoemen van een ambtenaar als een bestuurder is niet in de Conceptstatuten opgenomen. De ratio achter het verbod, is gelegen in het verbieden van een dubbele functies waarbij een persoon tegelijkertijd zowel ambtenaar als bestuurder van Korpodeko kan zijn hetgeen tevens een (schijn van) belangenverstrengeling met zich meebrengt. De motivering van Korpodeko inhoudende dat het verbod zou moeten worden opgeheven voor zowel de functie van bestuurder als commissarissen . samengevat- vanwege de expertise van ambtenaren is op dit punt dan ook niet te volgen. Voor deze afwijking is dan ook geen voldoende rechtvaardiging. Geadviseerd wordt om het verbod van het benoemen van personen als bestuurders die tevens ambtenaar zijn (en daardoor dubbele functies zullen

bekleden en de (schijn van) belangenverstrengeling met zich meebrengt) in de statuten van Korpodeko op te nemen.

Voor alle overige wijzigingen .inclusief het verwijderen van de voorafgaande toestemmingsvereiste voor verschillende zaken- geldt dat zij niet zijn gemotiveerd. De adviseur kan daardoor niet anders betogen dan dat voor die wijzigingen geen voldoende rechtvaardiging is. Geadviseerd wordt dan ook om met inachtneming van het bovenstaande alle bepalingen van artikel 6 van de Modelstatuten te handhaven.

## Artikel 7 van de Conceptstatuten

Artikel 7 lid 1 onder a van de Conceptstatuten luidt:

~~%~~Aan de goedkeuring van de Raad van Commissarissen zijn, onverminderd het elders in deze statuten bepaalde, onderworpen de besluiten van het Bestuur omtrent:

a. het sluiten van overeenkomsten, waarbij de Stichting zich als borg of medeschuldenaar verbindt, zich voor een derde sterk maakt, of zich tot zekerheidsstelling voor een schuld van een derde verbindt, behalve als dit onder de normale kredietverlening door de Stichting valt;+

Artikel 8 lid 1 sub a van de Modelstatuten luidt:

~~%~~. Aan de goedkeuring van de raad van commissarissen zijn, onverminderd het elders in deze statuten bepaalde, onderworpen de besluiten van het bestuur omtrent:

a. het sluiten van overeenkomsten met betrekking tot registergoederen, alsmede het sluiten van overeenkomsten, waarbij de Stichting zich als borg of medeschuldenaar verbindt, zich voor een derde sterk maakt, of zich tot zekerheidsstelling voor een schuld van een derde verbindt;+

In de Conceptstatuten is de verwijzing naar de registergoederen verwijderd. De door Korpodeko gegeven motivering daarvoor luidt als volgt:

~~%~~Het niet opnemen dat het sluiten van overeenkomsten met betrekking tot registergoederen de goedkeuring behoeft van de raad van commissarissen is ingegeven door het feit dat Korpodeko als verstrekker van kredieten tegen hypothecaire zekerheid bij vrijwel elke financieringstransactie om goedkeuring van de raad van commissarissen zou moeten verzoeken. Dit wordt vanuit het oogpunt van efficiënte en slagvaardig optreden naar de aanvrager van krediet onwenselijk geacht.+

Vanwege de slotzin van de Conceptstatuten inhoudende de zinsnede: ~~%~~behalve als dit onder de normale kredietverlening door de Stichting valt;+ is de motivering van Korpodeko niet te volgen. Immers vanwege die slotzin zouden ook overeenkomsten betreffende registergoederen die onder de normale kredietverlening vallen niet op grond van deze bepaling de toestemming van de raad van commissarissen behoeven.

Voor het overige geldt dat artikel 7 lid 1 sub g, h, i, l en m afwijken van de Modelstatuten. Voor die afwijkingen is alleen gesteld dat artikel 7 van de Conceptstatuten is afgestemd op de specifieke situatie van Korpodeko en dat het daarom afwijkt van de Modelstatuten, die volgens Korpodeko niet logischerwijs kunnen zijn afgestemd op de situatie van Korpodeko.

Ook is de lid 2 van artikel 8 van de Modelstatuten niet in de Conceptstatuten opgenomen. Als motivering voor het niet opnemen van lid 2 van artikel 8 van de Modelstatuten is aangegeven, dat het niet nodig was bevonden omdat het reeds in artikel 7 lid 1 onder n zou zijn opgenomen. Echter artikel 7 lid 1 van de Conceptstatuten heeft geen sub n. Deze motivering van Korpodeko houdt dan ook geen stand.

Tevens is lid 3 van artikel 8 van de Modelstatuten inhoudende het onderstaande niet opgenomen:

~~%~~ Van de goedkeuring van de raad van commissarissen kan blijken hetzij uit een afschrift van de notulen van een vergadering, ondertekend door de gewone meerderheid van de leden van de raad van commissarissen, hetzij uit een door de voorzitter van de raad van commissarissen ondertekende verklaring.+

Als motivering voor deze omissie is door Korpodeko het volgende gesteld:

Vanwege de wijze waarop de administratieve organisatie bij Korpodeko is ingericht werd het niet nodig geacht om in artikel 7 expliciet op te nemen op welke wijze kan worden aangetoond dat de raad van commissarissen haar goedkeuring heeft verleend aan een bepaald besluit zoals vermeld in artikel 8 lid 3 van de Modelstatuten.+

Deze motivering is summierlijk. Het had op de weg van Korpodeko, juist vanwege het feit dat een dergelijke bepaling in de statuten van een financiële instelling niet ongebruikelijk is, nader te motiveren.

Op grond van het bovenstaande kan de adviseur niet anders concluderen dan dat voor die afwijkingen opgenomen in artikel 7 van de Conceptstatuten geen voldoende rechtvaardiging is. Geadviseerd wordt om artikel 8 van de Modelstatuten gelijkloidend in de statuten van Korpodeko op te nemen.

### Artikel 8 van de Conceptstatuten

Artikel 8 van de Conceptstatuten betreffende onder meer de benoeming van de leden van de raad van commissarissen wijkt op vele punten af van de Modelstatuten. Korpodeko wenst de optie te behouden om ook ambtenaren te kunnen benoemen als commissaris. Vanwege de expertise en (bestuurlijke) ervaring die ambtenaren kunnen bezitten in het licht van de doelstelling van Korpodeko. Echter juist vanwege de doelstelling van Korpodeko zou er bij het benoemen van een ambtenaar juist sprake kunnen zijn van (schijn) van belangenverstremgeling. Het had daarom juist op de weg van Korpodeko gelegen om dit nader te motiveren.

De andere afwijkingen van de Modelstatuten zijn door Korpodeko niet gemotiveerd. Korpodeko wenst negen leden van de raad van commissarissen te hebben. Dat terwijl de adviseur juist heeft begrepen dat het Land bij de invoering van de Modelstatuten de leden van de raad van commissarissen wenst te beperken tot zeven (7) leden. Gezien de werkzaamheden van Korpodeko vergeleken met andere bancaire instellingen op het eiland, is de reden voor het hebben van een groot toezichtsorgaan moeilijk niet te volgen. Sommige van de relatief grote bancaire instellingen hebben slechts vijf (5) commissarissen. Ook bij overheidsentiteiten met een grotere omvang dan Korpodeko en met een aanzienlijk vermogen is het aantal leden gesteld op zeven (7) commissarissen.

Ook het behouden van benoemingen door verschillende instanties uit de werkgeversorganisaties en bedrijfsleven is niet in overeenstemming met de Modelstatuten. Uitgangspunt van de Code en de Modelstatuten is dat op grond van een profielschets de leden worden benoemt. Benoeming door andere instanties dan wel voordracht door andere instanties zou immers een (schijn van) belangenverstremgeling met zich mee kunnen brengen hetgeen in strijd is met de Code. Het bewaken van de nodige kennis en deskundigheid in de samenstelling van de raad van commissarissen dient te geschieden middels het vaststellen van profielschetsen. Het voorgaande betreft slechts een niet limitatieve opsomming van een aantal afwijkingen van de Modelstatuten.

Zoals reeds gesteld, wijkt artikel 8 van de Conceptstatuten op vele punten af van de Modelstatuten. De adviseur kan daardoor wederom niet anders betogen dan dat voor die wijzigingen geen voldoende rechtvaardiging is. Geadviseerd wordt om artikel 9 van de Modelstatuten te handhaven.

### Artikel 9 van de Conceptstatuten

Artikel 9 van de Conceptstatuten wijkt op een aantal punten af van artikel 10 van de Modelstatuten. Geen van die afwijkingen toevoegingen dan wel verwijderingen zijn gemotiveerd. Hier volgt een voorbeeld van een van de afwijkingen ter illustratie. In



overeenstemming met artikel 10 lid 5 van de Modelstatuten doet de externe accountant verslag aan het bestuur, de raad van commissarissen en de Minister. Conform de Conceptstatuten wordt door de externe accountant alleen verslag uitgebracht aan het bestuur en de raad van commissarissen.

Nu geen van die afwijkingen is gemotiveerd, kan daardoor niet worden betoogd dat er sprake is van een voldoende rechtvaardiging. Geadviseerd wordt om de bepalingen in artikel 10 van de Modelstatuten te behouden.

### Artikel 10 van de Conceptstatuten

Artikel 10 lid 5 van de Conceptstatuten luidt:

%De vergaderingen van de Raad van Commissarissen worden geleid door de voorzitter van de Raad van Commissarissen of een andere door de vergadering aangewezen persoon.+

Artikel 11 lid 5 van de Modelstatuten luidt:

%De vergaderingen van de raad van commissarissen worden geleid door de voorzitter van de raad van commissarissen. Bij afwezigheid of ontstentenis van de voorzitter wordt hij vervangen door de vice-voorzitter. Bij afwezigheid of ontstentenis van de vice-voorzitter wordt hij vervangen door het oudste lid van de raad van commissarissen in volgorde van benoeming. Indien in dat geval meer personen in aanmerking komen, wordt hij vervangen door degene van hen die het oudst in leeftijd is. Bij afwezigheid of ontstentenis van de secretaris wordt deze vervangen door degene, die door de voorzitter daartoe wordt aangezocht.+

Als motivering heeft Korpodeko het volgende gegeven:

%Om flexibiliteit te waarborgen ten aanzien van de vele situaties die zich in de praktijk kunnen voordoen waar het gaat om belet, ontstentenis of beschikbaarheid van personen die de vergadering van de raad van commissarissen kunnen leiden is gekozen voor de voorgestelde formulering van artikel 10 lid 5. Het weglaten van een strikt voorgeschreven wijze van het aanwijzen van een persoon die de vergadering van de raad van commissarissen zal leiden bij belet of ontstentenis van de voorzitter van de raad van commissarissen betreft ons inziens overigens een afwijking van ondergeschikte aard.+

Betoogd kan worden dat het voorgaande geen voldoende rechtvaardiging inhoudt om van de Modelstatuten af te wijken. Geadviseerd wordt om de tekst van de Modelstatuten te hanteren.

Artikel 11 lid 7 van de Modelstatuten is niet opgenomen in de Conceptstatuten.

Artikel 11 lid 7 van de Modelstatuten luidt:

%Een lid van de raad van commissarissen kan zich te allen tijde doen vertegenwoordigen, doch alleen door een medelid van de raad van commissarissen en krachtens schriftelijke volmacht.+

Als motivering heeft Korpodeko het volgende gegeven:

%De bepaling dat een lid van de raad van commissarissen zich te allen tijde kan laten vertegenwoordigen door een medelid van de raad van commissarissen is ons inziens een bepaling die (ter discretie van de raad van commissarissen) het beste in een raad van commissarissen reglement kan worden opgenomen. Artikel 15 van de Conceptstatuten voorziet in de mogelijkheid voor het vaststellen van een dergelijk reglement.+

Het feit dat iets het beste elders geregeld kan worden . daargelaten of dit wettelijk mogelijk is- is geen deugdelijke motivering. Betoogd kan worden dat er in casu geen sprake is van een voldoende rechtvaardiging. Geadviseerd wordt om de artikel 11 lid 7 van de Modelstatuten in de statuten van Korpodeko te handhaven.

## Artikel 11 van de Conceptstatuten

Artikel 11 van de Conceptstatuten is een bepaling, die niet is opgenomen in de Modelstatuten. Op grond van dit artikel dient de raad van commissarissen een of meer commissies uit zijn midden in te stellen. Als motivering heeft Korpodeko gesteld dat de invoering van dit artikel is ingegeven door de *Guidance Notes* van de CBCS. Dat uit de *Guidance Notes* zou volgen dat een dergelijk artikel in de statuten van een entiteit moet staan, is de adviseur vooralsnog niet bekend. Het had daarom op de weg van Korpodeko gelegen om het een en ander nader te motiveren door zo duidelijk mogelijk aan te geven waar in de *Guidance Notes* een dergelijke verplichting is opgenomen. Nu dat niet is gebeurd, kan vooralsnog niet worden betoogd dat er in casu sprake is van een voldoende rechtvaardiging. In lijn met het voorgaande wordt geadviseerd om artikel 11 van de Conceptstatuten uit de statuten van Korpodeko te verwijderen.

## Artikelen 12 en 13 van de Conceptstatuten

Ook artikelen 12 en 13 van de Conceptstatuten zijn nieuwe bepalingen die niet voorkomen in de Modelstatuten. In de motivering van Korpodeko is opgenomen dat deze toevoeging door Korpodeko is opgenomen ter bevordering van de transparantie over het gevoerde beleid met betrekking tot tegenstrijdige belangen en transparantie. In het advies van 2 maart 2015 met nummer 02032015.03 is door de adviseur gesteld dat door het opnemen van deze bepalingen is getracht om in dezelfde lijn te blijven van de Code. De noodzaak om deze bepaling van de Code ook op te nemen in de statuten van Korpodeko blijkt uit de motivering van Korpodeko niet. Deze bepalingen zijn overigens niet volledig overgenomen.

Zoals reeds gesteld, door middel van de Modelstatuten wordt getracht zo veel mogelijk uniformiteit te betrachten in de tekst van de statuten van de overheidsstichtingen. Indien er geen sprake is van een voldoende rechtvaardiging dient er dan ook in de lijn te worden gebleven van de Modelstatuten. In lijn daarmee wordt geadviseerd om artikelen 12 en 13 van de Conceptstatuten niet op te nemen in de statuten van Korpodeko.

## Artikelen 14 en 15 van de Conceptstatuten

Artikelen 14 en 15 van de Conceptstatuten zijn niet gelijklopend met de bepalingen van de Modelstatuten. Voor deze afwijkingen is er geen motivering aangeleverd. Het voorgaande brengt met zich mee dat er dan ook geen sprake is van een voldoende rechtvaardiging voor deze afwijkingen. Geadviseerd wordt om de bepalingen van de Modelstatuten te handhaven.

## Artikel 16 van de Conceptstatuten

Artikel 16 lid 1 van de Conceptstatuten luidt:

~~%De statuten kunnen door het Bestuur worden gewijzigd na voorafgaande goedkeuring van de Raad van Commissarissen, de Bank en de Minister.+~~

Artikel 14 lid 1 van de Modelstatuten luidt:

~~%De statuten kunnen door de raad van commissarissen worden gewijzigd na voorafgaande goedkeuring van de Minister.+~~

Motivering van Korpodeko:

~~%In artikel 16 lid 1 staat vermeld dat de statuten door het bestuur kunnen worden gewijzigd na voorafgaande goedkeuring van de raad van commissarissen, CBCS en de Minister. Materieel is er echter weinig verschil met de Modelstatuten waarin staat opgenomen dat de statuten door de raad van commissarissen (na voorafgaande goedkeuring door de Minister) kunnen worden gewijzigd. Zonder ondermeer de goedkeuring van de raad van commissarissen kunnen de statuten immers niet worden gewijzigd. Tegen de achtergrond van de rol en functie van toezichhouders heeft Korpodeko ervoor gekozen om het initiatief voor een statutenwijziging van het bestuur te doen. uitgaan en niet van de raad van commissarissen.+~~

Dat het artikel van de Modelstatuten de raad van commissarissen tot het bevoegd orgaan heeft gemaakt om na de nodige goedkeuring de statuten te kunnen wijzingen, houdt niet in dat het initiatief om de statuten te kunnen wijzingen niet ook van het bestuur kan uitgaan. Gezien het voorgaande kan er in casu betoogd worden dat niet gesteld kan worden dat de door Korpodeko aangedragen motivering een voldoende rechtvaardiging is om van de Modelstatuten te kunnen afwijken. Geadviseerd wordt om artikel 14 lid 1 van de Modelstatuten te handhaven.

Artikel 14 lid 2 van de Modelstatuten:

¶ Een besluit tot statutenwijziging behoeft tenminste twee/derde (2/3) van de uitgebrachte stemmen, in een vergadering waarin alle leden van de raad van commissarissen aanwezig of vertegenwoordigd zijn. +

Artikel 16 lid 3 van de Conceptstatuten luidt:

¶ Een besluit tot goedkeuring van een statutenwijziging behoeft tenminste drie/vierde (3/4) van de uitgebrachte stemmen, in een vergadering waarin tenminste drie/vierde (3/4) van de leden van de Raad van Commissarissen aanwezig of vertegenwoordigd is. +

De motivering van Korpodeko voor deze afwijking:

¶ De ervaring leert dat een 100% quorum vereiste bijna nooit wordt gehaald en ter bevordering van efficiënt tijdsgebruik is in artikel 16 lid 2 voor de besluitvorming omtrent een statutenwijziging daarom gekozen voor een quorum van 3/4 van het aantal leden van de raad van commissarissen. Vanwege het lagere Quorum vereiste is het minimaal aantal uitgebrachte stemmen vervolgens op 3/4 gesteld in plaats van op 2/3. +

Kennelijk vonden de opstellers van de Modelstatuten dat voor een besluit inhoudende de statutenwijziging alle leden van de raad van commissarissen in beginsel hetzij aanwezig zijn hetzij vertegenwoordigd moeten zijn. Het argument van Korpodeko dat deze wijziging op efficiëntie stoelt, is summierlijk en niet te volgen. Immers de Modelstatuten hebben een voorziening voor het geval dat niet alle leden van de raad van commissarissen aanwezig dan wel vertegenwoordigd zijn bij een dergelijke vergadering. Overigens is juist onder meer vanwege efficiëntie doeleinden en praktische redenen dat het niet wenselijk is om een te grote raad van commissarissen te hebben. Niet ondenkbaar is dat een dergelijk besluit met een niet grote raad van commissarissen makkelijker te realiseren is. Gezien het voorgaande kan in casu betoogd worden dat niet gesteld kan worden dat de door Korpodeko aangedragen motivering een voldoende rechtvaardiging is om van de Modelstatuten te kunnen afwijken. Geadviseerd wordt om niet af te wijken van de bepalingen van de Modelstatuten.

Naast het bovenstaande zijn in artikel 16 van de Conceptstatuten vergeleken met de Modelstatuten ook andere wijzigingen aangebracht die niet zijn gemotiveerd. Ook voor die wijziging is daardoor reeds geen sprake van een voldoende rechtvaardiging.

Met inachtneming van het bovenstaande wordt geadviseerd om artikel 14 van de Modelstatuten integraal te handhaven in de statuten van Korpodeko. Uiteraard kan wel de vereiste goedkeuring van de CBCS erin worden opgenomen.

### Artikel 17 van de Conceptstatuten

Artikel 17 van de Conceptstatuten luidt:

¶ Het Bestuur is, na goedkeuring van de Minister, de Raad van Commissarissen en de Bank, bevoegd de Stichting te ontbinden. Leden 2, 3 en 4 van artikel 16 zijn van overeenkomstige toepassing op de ontbinding.

2. De Stichting blijft na haar ontbinding voortbestaan voor zover dit ter vereffening van haar vermogen nodig is.
3. De vereffening geschiedt door het Bestuur onder toezicht van de Raad van Commissarissen.
4. Een eventueel batig saldo wordt uitbetaald aan de kas van het Land. +

Artikel 15 van de Modelstatuten luidt:

¶ De raad van commissarissen is, na voorafgaande goedkeuring van de Minister, bevoegd de Stichting te ontbinden.

2. De Stichting blijft na haar ontbinding voortbestaan voorzover dit ter vereffening van haar vermogen nodig is.

3. De vereffening geschiedt door het bestuur of een ander daartoe door de raad van commissarissen aan te wijzen persoon onder toezicht van de raad van commissarissen.
4. Een eventueel batig saldo wordt aangewend voor een doel, dat naar het oordeel van de raad van commissarissen, met goedkeuring van de Minister, zoveel mogelijk met dat van de Stichting overeenkomt.+

De aangebrachte wijzigingen zijn niet gemotiveerd. De goedkeuring van de Centrale Bank is te volgen. Daarentrent heeft de adviseur geen bezwaar. Voor wat betreft de overige wijzigingen kan de adviseur vanwege het uitblijven van een motivering niet anders concluderen dan dat er geen voldoende rechtvaardiging is. Geadviseerd wordt dan ook om artikel 15 van de Modelstatuten . op de goedkeuring na van de Centrale Bank- volledig te handhaven bij Korpodeko.

### **Artikel 18 van de Conceptstatuten**

Artikel 18 van de Conceptstatuten inhoudende de bepaling %Corporate Governance+ is niet gelijklopend met de Modelstatuten. Zoals reeds eerder gesteld, onnodige tekstuele veranderingen in de tekst zijn niet wenselijk in verband met het behouden van uniformiteit in de tekst van de statuten bij alle overheidsstichtingen. Het voorgaande is ook om enig schijn van verschil inzake de toepassing, interpretatie en reikwijdte van de Code te voorkomen. In lijn met het voorgaande wordt geadviseerd om de identieke bepaling van artikel 16 van de Modelstatuten voor Korpodeko te handhaven.

### **Artikel 19 van de Conceptstatuten**

Artikel 19 van de Conceptstatuten betreft een bepaling inhoudende de bijzondere goedkeuringsvereisten van de CBCS. Ervan uitgaande dat deze bepaling berust op de toezichthoudende bevoegdheden van de Centrale Bank heeft de adviseur geen bezwaren tegen het hanteren van deze bepaling in de statuten van Korpodeko.

### **Slotbepaling van de Conceptstatuten**

Volgens het Online Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao zijn er op dit moment 13 bestuursleden bij Korpodeko. Het is uit de aangeleverde stukken niet gebleken wie na de statutenwijziging lid zal zijn van de raad van commissarissen van Korpodeko. Gezien het aantal ingeschreven leden van het bestuur ligt niet voor de hand dat alle huidige bestuursleden ook zitting zullen nemen in de raad van commissarissen van Korpodeko.

Ingevolgde de huidige statuten van Korpodeko worden de leden van het bestuur benoemd voor onbepaalde tijd. Het voorgaande is niet in overeenstemming met de Code. Volgens de Code kan een commissaris maximaal twee maal voor een periode van vier jaar zitting hebben in een raad van commissarissen. Indien de bij de statutenwijziging te benoemen commissarissen reeds als bestuurslid van Korpodeko hebben gefungeerd, dient dan ook bewaakt te worden dat de door de Code maximaal gestelde zittingstermijn niet wordt overschreden.



## Conclusie en Advies

Geadviseerd wordt om de concept statuten van Korpodeko met in achtneming van het gestelde in dit advies aan te passen en in overeenstemming te brengen met de bepalingen zoals vervat in de Modelstatuten.

SBTNO

De adviseur corporate governance

SBTNO website

