

Aan De Raad van Ministers
Dtkv De Minister van Onderwijs,
Wetenschap, Cultuur en Sport
Drs. M.M. Alcalá-Wallé
Schouwburgweg 24-26
Curaçao

Uw nummer 2017/21299 Uw brief van: 26 juni 2017
(letter):

Ons nummer: 10072017.01 Willemstad, 10 juli 2017

Onderwerp: Toetsing functionering leden RvC SSC

Bijlage(n): GEA 10 februari 2014 zaaknummer KG 66404/2013

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 26 juni 2017 met zaaknummer 2017/21299, ontvangen op 26 juni 2017, is de adviseur verzocht het functioneren van de leden van de raad van commissarissen (hierna: RvC) van de Stichting Studiefinanciering Curaçao (hierna: SSC) te toetsen.

In voornoemd schrijven stelt de Minister kort gezegd te hebben geconstateerd dat per 26 juni 2017 de RvC van de SSC slechts bestaat uit twee leden en dat zij haar twijfels heeft over het juist functioneren van de twee commissarissen.

Tevens stelt de Minister dat conform het Landsbesluit Code Corporate Governance (4.2 Code) tevens aan de SBTNO is opgedragen om het functioneren van de RvC te toetsen, ook als het gaat om specifieke leden van de RvC en verzoekt de SBTNO om advies uit te brengen omtrent het functioneren van de RvC van SSC.

Conform artikel 4.2 van de Code wordt bij landsbesluit een entiteit opgericht welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de entiteiten. Deze entiteit heeft onder andere de taak zorg te dragen voor de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen en bestuurders van de entiteiten.

Met deze entiteit wordt echter niet bedoeld de SBTNO dan wel de adviseur corporate governance zoals gesteld door de Minister.

Ook kan de adviseur niet op grond van artikel 4 van de Landsverordening aan het verzoek van de Minister voldoen daar het toetsen van het functioneren van de leden van de raad van commissarissen door de adviseur op gespannen voet staat met het toetsen door de adviseur van een mogelijke voorgenomen ontslag van diezelfde commissaris door de Minister.

De adviseur heeft in eerder adviezen de Regering dan wel de Ministers de aandacht gevraagd voor het gestelde onder de bepalingen 4.2 en 4.3 van de Code Corporate Governance en de Regering dan wel de Ministers geadviseerd om op korte termijn een entiteit op te richten zoals vermeldt in de bepalingen 4.2 (Selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders) en 4.3 (Remuneratie van commissarissen en bestuurders) van de Code Corporate Governance ter verrichting van de in de bepalingen vermelde taken.

Deze entiteit kan zelfs een ambtelijke commissie zijn die bij landsbesluit wordt ingesteld.

Voor zoverre de Minister de leden van een raad van commissarissen wenst te ontslaan brengt de adviseur het volgende onder uw aandacht.

Conform artikel 8 lid 8 van de statuten van SSC kunnen de leden van de raad van commissarissen door de Minister worden ontslagen. Alhoewel voornoemd artikel stelt dat de Minister een lid van de raad van commissarissen kan ontslaan, is de Minister daar niet geheel vrij in en kan dit niet ongemotiveerd dan wel zonder een deugdelijke motivering dan wel onderbouwing geschieden.

Ingevolge artikel 2:7 BW zijn de rechtspersoon en degenen die krachtens de wet of de statuten bij zijn organisatie zijn betrokken, gehouden zich als zodanig jegens elkander gedragen naar hetgeen door redelijkheid en billijkheid wordt gevorderd. Een tussen hen krachtens wet, gewoonte, statuten, reglement, besluit of overeenkomst geldende regel of beslissing is niet van toepassing voor zover dit in de gegeven omstandigheden naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.

In het licht van artikel 2:7 BW alsmede de principes van Good Corporate Governance dienen de leden van de raad van commissarissen gehoord te worden t.a.v. een voorgenomen ontslag. De verplichting van hoor en wederhoor volgt ook uit artikel 8 lid 8 van de statuten van de SSC.

Daarnaast heeft de Code als uitgangspunt dat de overheidsentiteit een lange termijn samenwerkingsverband is van de diverse bij de overheidsentiteit betrokken partijen. In beginsel dient het aftreden van een lid van de raad van commissarissen dan wel bestuurslid te geschieden conform een rooster van aftreden¹.

Tussentijds aftreden kan geboden zijn bij onvoldoende functioneren van een lid, structurele onenigheid van inzichten tussen leden, onevenredigheid van belangen of indien de integriteit van een lid in het geding is².

Voor de vaststelling van het voorgaande is o.a. de (periodieke) evaluatie van de leden van de raad van commissarissen dan wel bestuursleden noodzakelijk³.

Voor het overige wordt verwezen naar het advies d.d. 15 februari 2013 no. 15022013.01 met betrekking tot het verzoek om collectief/massaal ontslag alsmede het advies d.d. 19 juli 2013 no. 19072013.01 met betrekking tot ontslag bestuursleden FWNK en het vonnis van het gerecht in eerste aanleg van 10 februari 2014 zaaknummer KG 66404/2013.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën

¹ Artikel 2.10 Code

² Artikel 2.11 Code

³ Artikel 4.2 Code