

Aan De Raad van Ministers
d.t.k.v. De Minister van SOAW
Mw. Jean-Marie Francisca
Schouwborgweg 22
Alhier

Uw nummer 2013/058637 Uw brief van: 2 okt 2013 Ons nummer: 04102013.01 Willemstad, 04 oktober 2013
(letter):
Onderwerp: Advies inzake voornemen benoeming bestuursleden Afd:
Stichting "Fundashon Tayer Soshal" (art. 9, AB 2009
no. 92)
Bijlagen:

1 Grondslag

De openbare rechtspersoon het Land Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Verordening corporate governance (A.B. 2009 no. 92), een schriftelijke overeenkomst aangegaan ingaande 1 mei 2012, met een bij Landsbesluit d.d. 23 mei no. 12/2799 - 2012/13836 aangewezen deskundige organisatie zijnde de Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO).

Uitgaande van de Verordening 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 aangaande het benoemen of ontslaan van bestuurders bij de vennootschappen of en oftewel de overheidsentiteiten. Op basis hiervan heeft de Raad van Ministers (RvM), de SBTNO als adviseur corporate governance, bij besluit van de RvM d.d. 2 oktober 2013, no. 2013/055637 ontvangen door de SBTNO op 3 oktober 2013, het voornemen tot het benoemen van twee bestuursleden van de Stichting Fundashon Tayer Soshal (FTS) aan de adviseur gemeld.

Op grond van artikel 9 van de Verordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dit kader te adviseren over de vraag of het voornemen tot benoeming van een bestuurder aan de statuten van de vennootschap en aan de toepasselijke regels voldoet, waaronder de procedureregels en profielschets als bedoeld in artikel 8 van de Verordening en de bepalingen uit de Code Corporate Governance Curaçao (Code Corporate Governance). In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit van de Raad van Ministers d.d. 2 oktober 2013, no. 2013/058637 inzake de voorgenomen benoemingen.
- De Statuten van de Stichting "Fundashon Tayer Soshal" d.d. 18 december 2000.
- De aanbiedingsbrieven d.d. 2 oktober 2013 van de Minister van SOAW.
- De C.V's van de voorgedragen kandidaten.

3 Toetsing procedureregels en profielschets.

Conform artikel 8 van de Verordening corporate governance meldt de Regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder aan de adviseur corporate governance.

Op grond van artikel 8 van de Verordening 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 Corporate Governance. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Conform artikel 4.2 van de Code Corporate Governance is de Regering dan wel de Raad van Ministers gehouden een entiteit op te richten, welke belast is met de advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de overheidsentiteiten. Deze entiteit heeft in ieder geval kort gezegd de volgende taken:

- geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van omvang en samenstelling van de raad van commissarissen en het bestuur van de vennootschap alsook het doen van een voorstel voor een profielschets van de raad van commissarissen;
- de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen en bestuurders van de vennootschap alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders.

Uit het voorgaande volgt dat niet alleen voor de benoeming van directeuren procedureregels en criteria moeten worden opgesteld maar ook voor de benoeming van de leden van de Raad van Commissarissen.

Bij besluit d.d. 22 september 2010 no. 2010/55035 is reeds een algemene profielschets vastgesteld voor de leden van de Raad van Commissarissen van de overheidsentiteiten. De voormalige adviseur corporate governance (SOAB) heeft bij schrijven d.d. 27 oktober 2010 met kenmerk 10/0924C/JC o.a. geadviseerd om alsnog een specifieke profielschets voor de Raad van Commissarissen per overheidsentiteit vast te stellen. De adviseur heeft kennis kunnen nemen van een schrijven van de Minister-President d.d. 12 maart 2013 aan de overheidsentiteiten met het verzoek tot het opstellen van specifieke profielschetsen.

De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij aanbevolen om ook op zeer korte termijn zorg te dragen voor het opstellen van procedureregels en criteria voor de voordracht en benoeming van leden van de Raad van Commissarissen (en bestuursleden).

Vooruitlopend op de strikte naleving van bovengenoemde bepalingen dringt de adviseur de Regering dan wel de Raad van Ministers erop aan om bij de melding aan de adviseur minstens aan te geven aan welke in de algemene profielschets vastgestelde kwalificatie een betreffende kandidaat voldoet, het een en ander zoals reeds ook vastgelegd in het besluit van 22 september 2010 no. 2010/55035. Bij het ontbreken van een deugdelijke motivering dan wel het niet aangeven dan wel onderbouwen ter vervulling van welke profiel een kandidaat zal worden benoemd kan de adviseur indien ook uit de CV van de voorgedragen kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat een bepaald profiel voldoet niet anders oordelen dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming. Gelet hierop wordt erop aangedrongen om ieder voornemen te motiveren en daarbij te vermelden ter invulling van wel profiel hij wordt voorgedragen.

Het voorgaande opdat er ook getoetst kan worden of de feitelijke samenstelling van de Raad van Commissarissen in overeenstemming is met de bij besluit van 22 september 2010 no. 2010/55035 vastgestelde samenstelling zijnde:

1. één persoon met financiële kennis en ervaring.. De code eist in ieder geval een financieel-deskundige tussen de leden van de raad van commissarissen;
2. één juridisch deskundige met specifieke ervaring in het ondernemings en/of rechtspersonenrecht;
3. één persoon met (bedrijfs)-economische ervaring en kennis;
4. iemand met specifieke ervaring in de gebieden waar de rechtspersoon actief is.

Profielchets voor de voorzitter van de raad van commissarissen:

1. aantoonbare leidinggevende kennis en ervaring;
2. over HBO-werk- en denkniveau;
3. goede sociale en communicatieve vaardigheden;
4. minimaal 5 jaar management-ervaring;

Ook is het voorgaande van belang om te toetsen of de voorgedragen kandidaten voldoen aan de in de statuten opgenomen voordracht- en benoemingvereisten.

4 Toetsing voornemen tot benoeming bestuurder

Conform artikel 9 van de Verordening corporate governance meldt de regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot de benoeming of voordracht van bestuurders schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance.

Conform de memorie van toelichting bij artikel 8 en 9 van de verordening wordt met de bepalingen beoogd te voorkomen dat ongekwalificeerde personen zullen worden voorgedragen of benoemd als bestuurders. Over de voorgenomen voordracht of benoeming zal conform de Memorie van Toelichting door de adviseur corporate governance in deze marginaal worden geadviseerd. Met andere woorden indien een ongeschikte dan wel ongekwalificeerde kandidaat dan wel een kandidaat die in zekere mate niet voldoet aan het functieprofiel wordt voorgedragen zal de adviseur oordelen dat hiertegen zwaarwegende bezwaren zijn. Benadrukt wordt dat het feit dat de adviseur marginaal toets niet betekent dat de motivering dan wel onderbouwing van de voordracht marginaal mag zijn. De motivering en onderbouwing van een voordracht dient afdoende te zijn opdat er getoetst kan worden.

Bij de toetsing van de aangemelde kandidaten ter benoeming als bestuursleden van de FTS heeft de adviseur als toetsingscriteria gehanteerd de in de algemene profielchets geformuleerde eisen voor leden van de Raad van Commissarissen als mede de statutaire vereiste. In Artikel 4 derde lid van de statuten van de FTS zijn de volgende vereisten opgenomen voor de bestuursleden van Tayer Soshal.:

- Een persoon met kennis en ervaring op financieel gebied.
- Twee personen met affiniteit met de Gehandicapten-zorg.
- Een persoon werkzaam of op andere wijze verbonden aan Korpodeko of de OBNA.
- Een persoon werkzaam of op andere wijze verbonden aan CTDF
- Een persoon met artistieke/Muzikale affiniteit.

In het schrijven van de Minister heeft de Minister deels gemotiveerd waarom de voor gedragen kandidaten geschikt worden geacht ter benoeming als bestuurslid. De Minister heeft echter niet aangegeven ter vervulling van welk profiel de betreffende kandidaten zijn voorgedragen. In de eerder door de adviseur uitgebrachte advies met betrekking tot voorgenomen benoemingen in het bestuur van FTS d.d. 28 maart 2013 had de adviseur hier reeds expliciet op gewezen. Nu er in de statuten naast de algemene profielchets nadere vereisten zijn aangegeven had de Minister dit expliciet moeten aangeven. In beginsel zou gelet op het ontbreken van het voorgaande de beoordeling van de voorgedragen kandidaten niet plaatsvinden kunnen vinden en zou de adviseur op grond hiervan de Regering dan wel de Minister moeten mede delen dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoemingen.

Indien de voorgedragen kandidaten onverlet het voorgaande aan de in de algemene profielschets geformuleerde eisen voor bestuursleden en de statutaire vereisten worden getoetst zij het volgende vermeld.

Uit de aangeboden C.V. van de voorgedragen kandidaat mevrouw N.J. Schoop volgt dat zij de volgende opleidingen heeft genoten; een Mulo A (boekhouden) en Bedrijfseconomie (Nederland). De opleidingsniveau voor wat betreft bedrijfseconomie volgt niet uit de CV van betrokkene. Betrokkene heeft ook diverse cursussen gevolgd waaronder Basis Principes van Management, interpretatie van Jaarrekeningen en Beginselen van de Financiële Salarisadministratie. Betrokkene is werkzaam geweest bij de overheid in de functie van Commies 1^{ste} klasse en heeft vervolgens diverse functies vervuld bij diverse organisaties in de financiële en personeelsadministratie. Betrokkene heeft tevens enige bestuurservaring als penningmeester van een Stichting.

In het schrijven van de Minister wordt aangegeven dat betrokkene ruime ervaring heeft op financieel gebied en personele zaken en dat betrokkene gelet op haar deskundigheid en werkervaring een zinvolle bijdrage kan leveren aan de realisering van de doel van de stichting. Als aanvullende motivering geeft de Minister aan dat betrokkene voldoet aan de profielschets en over een minimale HBO werk en denkniveau beschikt. Enige nadere onderbouwing hiervan wordt door de Minister niet gegeven. Uit het C.V. van betrokkene blijkt immers niet afdoende dat betrokkene een HBO niveau heeft. De genoten opleiding van betrokkene is geen HBO niveau en de door betrokkene verrichte werkzaamheden waren met name van administratieve aard. Het had gelet op het voorgaande op de weg van de Minister gelegen om nader te onderbouwen waarom betrokkene onverlet het gestelde in de C.V. wel over de vereiste niveau beschikt. Het slechts stellen hiervan is in beginsel niet toereikend. Onverlet het voorgaande zal de adviseur niet stellen dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming gelet op de motivering van de Minister. In het vervolg dient, de motivering wel te geschieden met in achtneming van het hierboven gestelde. In het bijzonder dient indien uit de C.V. niet afdoende blijkt dan aan de minimaal vereiste voldaan wordt, dit expliciet te worden gemotiveerd.

Uit de aangeboden C.V. van de voorgedragen kandidaat M.F. Yearwood volgt dat zij een opleiding Master of Education/Hoger Kader Pedagogiek- Sociale Pedagogiek heeft afgerond. Betrokkene is werkzaam geweest als o.a. directeur ad interim bij de Stichting Reclassering & Justitiële zorg Bonaire en in Nederland bij o.a. de Raad voor Kinderbescherming. Momenteel is betrokkene Projectmanager Arbeidsmarkt. Betrokkene heeft ook enige bestuurservaring. In het schrijven van de Minister wordt ook afdoende gemotiveerd waarom betrokkene geschikt geachte kan worden om de functie te vervullen. Gelet op het gestelde in de C.V. van betrokkene en de motivering van de Minister kan gesteld worden dat betrokkene voldoet aan de in de algemene profielschets gestelde vereisten. De adviseur heeft gelet op het voorgaande dan ook geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van mevrouw M.F. Yearwood.

5 Code Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij ook uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code Corporate Governance er geen sprake dient te zijn van belangenverstrengeling bij commissarissen (bestuursleden) van een overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.1.2 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 integriteittoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten.

De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van belangenverstremgeling dan wel of zij voldoen aan de onafhankelijkheidscriteria zoals gesteld in voornoemde bepalingen. De Regering, Raad van Ministers, aandeelhouder dan wel AVA kan de kandidaten hiertoe een verklaring laten afleggen. Het is vervolgens aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de AVA zelf om haar eigen beoordeling op deze aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat. De adviseur heeft kennisgenomen van het feit dat de Regering de kandidaten een verklaring laten tekenen alvorens in de functie benoemd te worden.

Tevens attendeert de adviseur de Regering dan wel de Raad van Ministers op het feit dat conform artikel 2.13 van de Code het aantal commissariaten functies van een persoon bij een overheidsentiteit conform de Code Corporate Governance maximaal vijf kan bedragen, waarbij het voorzitterschap van een Raad van commissarissen als dubbel telt.

De adviseur vraagt hierbij ook expliciet uw aandacht voor het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code Corporate Governance. 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.

Uit onze beoordeling van de statuten van de FTS zoals bij de KvK geregistreerd, blijkt dat deze nog niet zijn aangepast aan de bepalingen van de Code Corporate Governance. In dit kader verwijzen wij tevens naar de wettelijke verplichting gesteld in artikel 12, lid 2 van de Verordening corporate governance. De adviseur verzoekt de Regering dan wel de Raad van Ministers met verwijzing naar artikel 3 derde lid van de Verordening te bewerkstelligen dat de statuten van de FTS op korte termijn worden aangepast.

6 Conclusie en advies

- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om uitvoering te geven aan het gestelde onder de bepalingen 4.2 van de Code Corporate Governance.
- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om de voordrachten voldoende te motiveren waarbij expliciet wordt aangegeven ter vervulling van welke functie zij worden voorgedragen dan wel vermelden ter invulling van wel profiel zij worden voorgedragen. In het bijzonder dient indien uit de C.V. van een kandidaat niet afdoende blijkt dat hij aan de minimale vereisten voldoet, expliciet te worden onderbouwd waarom betrokkene desalniettemin aan de vereisten voldoet, dan wel onverlet het voorgaand toch geschikt is voor de functie.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaten mevrouw N.J. Schoop en M.F. Yearwood. als bestuursleden van de FTS. Wel wordt geadviseerd om bij de benoeming expliciet aan te geven ter invulling van welk profiel zij worden benoemd e.e.a. met in achtneming van artikel 4 derde lid van de statuten van FTS.
- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om alsnog te bewerkstelligen dat de FTS haar statuten met in achtneming van de bepalingen van de Verordening en Code Corporate Governance dan wel conform de model-statuten wijzigt.

De SBTNO
adviseur corporate governance

cc. de Minister-President
de Minister van Financiën