

Aan de Raad van Ministers
d.t.k.v. de Minister van Verkeer Vervoer
en Ruimtelijke Planning
Dhr, E.W. Balborda
Alhier

Uw nummer (letter): 2013/57143/57150/ 57138/57142 Uw brief van: 26 sept 2013 Ons nummer: 03102013.01 Willemstad, 7 oktober 2013

Onderwerp: Advies inzake voornemen benoeming bestuursleden Afd:
Fundashon Kas Popular (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 besluiten van de RvM d.d. 26 september 2013, no. 2013/57143/57150/57138/57142 ontvangen door de SBTNO op 27 september 2013 het voornemen tot het benoemen van in totaal vier leden van het Bestuur in de Raad van Commissaris van de Fundashon Kas Popular (FKP) 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

- Brieven van de Minister van Verkeer Vervoer en Ruimtelijke Planning d.d. 26 september 2013 met de voordrachten van de te benoemen kandidaten.
- De statuten van de Fundashon Kas Popular.
- 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 het Bestuur en het bestuur van de vennootschap alsook het doen van een voorstel voor een profielschets van het Bestuur;
- 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 het Bestuur.

Bij besluit d.d. 22 september 2010 no. 2010/55035 is reeds een algemene profielschets vastgesteld voor de leden van het Bestuur 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 het Bestuur per overheidsentiteit vast te stellen.

De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij dringend aanbevolen om op zeer korte termijn alsnog zorg te dragen voor het opstellen van procedureregels en criteria voor de voordracht en benoeming van leden van het Bestuur (en bestuursleden) alsmede de vereiste specifieke profielschets per overheidsentiteit.

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 dan dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen een voorgenomen benoeming. Gelet hierop wordt erop aangedrongen om ieder voornemen te motiveren en daarbij te vermelden ter invulling van wel profiel een kandidaat wordt voorgedragen.

Het voorgaande opdat er ook getoetst kan worden of de feitelijke samenstelling van het Bestuur 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 het Bestuur;
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.

Profiel schets voor de voorzitter van het Bestuur:

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

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 betekend 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 leden van het Bestuur van de FKP heeft de adviseur als toetsingscriteria gehanteerd de in de algemene profiel schets geformuleerde eisen voor leden van het Bestuur.

De volgende kandidaten zijn door de Minister zonder de nodige motivering voorgedragen.

- [REDACTED] met een MBO opleiding zwak en sterkstroom en werkzaam als [REDACTED]
- [REDACTED] heeft een Politiediploma II, Agent eerste Klasse en is General Manager Directeur bij [REDACTED].
- [REDACTED] heeft een HAVO-opleiding en o.a. cursussen Management gevolgd. Betrokkene heeft werkervaring op het gebied van Registratuur en Archief alsmede werkervaring als medewerker van gezagdragers. Betrokkene is ambtenaar en werkzaam als [REDACTED]. Betrokkene heeft tevens diverse bestuursfuncties vervuld waaronder bestuurslid [REDACTED].
- [REDACTED] heeft een MAVO 3 opleiding alsmede een 1 jarige secretaresse-opleiding en cursus Public Relations. Betrokkene heeft werkervaring als o.a. Sociaal Ambtenaar, administratief medewerker en secretaresse en heeft tevens bestuursfuncties bekleed in diverse organisaties.

Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van zowel [REDACTED] kan niet genoegzaam worden afgeleid dat zij over de minimaal vereiste HBO- niveau beschikken.

[REDACTED] heeft een MBO opleiding. Uit de summier beschrijving van zijn werkervaring kan niet worden afgeleid dat hij de vereiste niveau heeft dan wel aan de in algemene profielschets gesteld vereisten voldoet. Uit de CV blijkt ook niet dat betrokkene enige [REDACTED]

[REDACTED] heeft een HAVO opleiding aangevuld met een tweetal management cursussen. Uit de summier beschrijving van zijn werkervaring kan niet worden afgeleid dat hij de vereiste niveau heeft dan wel aan de in algemene profielschets gesteld vereisten voldoet. Het feit dat betrokkene enige bestuurservaring heeft en zelfs reeds in [REDACTED] zitting heeft doet aan het voorgaande niets af. In tegendeel gezien het feit dat het hier om een herbenoeming gaat is het gestelde in artikel 2.10 en 4.2 van de Code van toepassing. Herbenoeming voor zover betrokkene zou voldoen aan de profielschets dient slechts plaats te vinden na zorgvuldige overweging en de nodige evaluatie van het functioneren van de kandidaat in zijn eerste bestuursperiode. Uit de aangeboden stukken blijkt niet dat dit is geschied. Daarnaast zij gesteld dat betrokkene ambtenaar is en werkzaam is [REDACTED]

Conform de Code dient het bestuurslid die benoemd wordt op basis van een specifieke voordracht zijn taak te vervullen zonder mandaat van degenen die hem hebben voorgedragen en onafhankelijk van bij de onderneming betrokken deelbelangen, verwezen wordt naar artikel 2.9 van de Code. Tevens dient elke schijn van belangenverstremgeling te worden vermeden zoals vevat in artikel 2.12 van de Code. In het licht van het voorgaande is de benoeming van een ambtenaar dan wel een aan hem gelijkgesteld functionaris bij de overheid in beginsel onverenigbaar met de Code. Benadrukt wordt dat zelfs de schijn van belangenverstremgeling conform de Code vermeden dient te worden. Met slechts het stellen dat een kandidaat zich voldoende professioneel opstelt en in staat is zijn/haar beide functies goed gescheiden te houden en naar eer en geweten zal functioneren wordt de schijn van belangenverstremgeling niet weg genomen. Slechts in bijzondere gevallen kan van deze bepaling van de Code worden afgeweken, dit dient echter deugdelijk gemotiveerd te geschieden. Enige motivering waarom in dit geval ambtenaren zijn voorgedragen, dan wel waarom bij voornoemde voordrachten een mogelijke schijn van belangen verstremgeling niet aanwezig is, dan wel dat onverlet het voorgaande er toch valide redenen zijn om betrokkenen te benoemen, is niet vermeld in het schrijven van de Minister.

[REDACTED] heeft een MAVO 3 opleiding almede een 1 jarige secretaresseopleiding en cursus Public Relations. Uit de beschrijving van haar werkervaring zoals vevat in haar C.V. kan niet worden afgeleid dat zij de vereiste niveau heeft dan wel aan de in algemene profielschets gesteld vereisten voldoet. Betrokkene heeft wel enige bestuurservaring doch is dit niet voldoende om te stellen dat zij op grond daarvan aan de vereisten zoals vevat in de profielschets voldoet.

[REDACTED] heeft een Politie diploma II Agent eerste Klasse. Uitgaande van zijn opleiding en werkervaring zou gesteld kunnen worden dat hij voldoet aan de minimaal gestelde opleidingsvereiste zijnde een HBO-werk en denkniveau. Uit het C.V. van betrokkene blijkt echter niet dat betrokkene enige bestuurservaring heeft, noch blijkt uit zijn C.V. dat hij op enige andere wijze enige bestuurservaring dan wel ervaring in een vergelijkbare toezichthoudende functie heeft opgedaan. In het schrijven van de Minister is ook niet nader gemotiveerd ter vervulling van welk profiel de kandidaat is voorgedragen en waarom hij geschikt geacht wordt om de functie te vervullen.

De adviseur heeft reeds eerder gesteld dat bij het ontbreken van een deugdelijke motivering waaruit de geschiktheid van de kandidaat blijkt en indien niet is aangegeven dan wel onderbouwt ter vervulling van welke profiel een kandidaat is voorgedragen, kan de adviseur, indien ook uit de CV van de voorgedragen kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet, niet anders oordelen dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming.

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 belangenverstremgeling 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 adviseur heeft kennis kunnen nemen van de getekende verklaring van de voorgedragen kandidaten met betrekking tot het voorgaande.

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 FKP 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 FKP 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 en/of 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 wordt geacht voor de functie.

- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om te bewerkstelligen dat de FKP zijn statuten in overeenstemming brengt met de Code en de Verordening.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaten [REDACTED], om de in dit advies aangegeven redenen.

De SBTNO
adviseur corporate governance

cc. De Minister van Financiën
De Minister-President

SBTNO website

