

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Gezondheid, Milieu
en Natuur
Mevr. Dorothy Pietersz-Janga
Fort Amsterdam
Alhier

Uw nummer 2022/018253 Uw brief van: 5 september 2022 Ons nummer: 22092022.01 Willemstad, 22 september 2022
(letter):

Onderwerp: Voornemen tot benoeming lid raad van
commissarissen FKA
(art. 9 PB 2014, no. 3 (GT))

Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels brief van 5 september aan de adviseur met zaaknummer 2022/018253 ontvangen op 8 september 2022 heeft de Minister van Gezondheid, Milieu en Natuur (hierna: de Minister) het voornemen inhoudende de benoeming van een lid van de raad van commissarissen van Fundashon Kuido di Ambulans (hierna: FKA) opnieuw aan de adviseur gemeld, onder overlegging van nadere informatie waar de adviseur om had verzocht in zijn brief van 1 juli 2022 (nummer: 01072022.02) naar aanleiding van de eerdere, op 23 juni 2022 ontvangen, melding dienaangaande middels besluit van de Raad van Ministers d.d. 22 juni 2022 met zaaknummer 2022/018253.

Op 1 juli 2022 (nummer: 01072022.01) heeft de adviseur laatstelijk advies uitgebracht betreffende het voornemen tot de benoeming van een lid van de raad van commissarissen van FKA. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de thans voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van FKA e.e.a. aansluitend op het eerder uitgebrachte advies.

Met betrekking tot de profielschets voor de raad van commissarissen voor FKA heeft de adviseur laatstelijk op 4 februari 2020 (nummer: 04022020.01) advies uitgebracht, waarin de adviseur te kennen gaf, met inachtneming van het gestelde in dat advies, geen zwaarwegende bezwaren te hebben tegen de vaststelling van de profielschets voor de raad van commissarissen van FKA.

De adviseur heeft evenwel nog geen vastgestelde profielschets voor de raad van commissarissen van FKA mogen ontvangen.

Artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance stelt dat indien door of namens een Minister wordt meebeslist of beslist over de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder dient de verantwoordelijke Minister het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden. In overeenstemming met artikel 9 lid 2 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance te adviseren over de vraag of een dergelijk voornemen voldoet aan de statuten van de stichting of vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en profielschets zoals bedoeld in artikel 8 van de Landsverordening corporate governance en de bepalingen uit de Code. In het advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 22 juni 2022 met zaaknummer: 2022/018253;
- Brief van 30 mei 2022 van de Minister aan de Raad van Ministers met zaaknummer: 2021/018253, betreffende de voorgenomen benoeming;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Profielschets FKA;
- Brief van 5 september 2022 van de Minister aan SBTNO, betreffende nadere informatie voordracht rvc-lid FKA;
- Besluit Raad van Commissarissen van 28 juli 2022;
- Ontslagbrieven rvc-leden T. Garmers en A. van der Horst
- Aftreedrooster FKA, inclusief toelichting;
- Statuten Fundashon Kuido di Ambulans., laatstelijk gewijzigd op 23 februari 2021; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van FKA van 7 juni 2022.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van 22 juni 2022 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2022/018253, ontvangen op 23 juni 2022, is het voornemen inhoudende de benoeming van mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa als lid van de raad van commissarissen van FKA aan de adviseur gemeld.

Bij het raadplegen van de aangeleverde documenten is gebleken dat enige informatie dan wel motivering ten aanzien van de voordracht van de kandidaat ontbrak. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur middels brief d.d. 1 juli 2022 (nummer: 01072022.02) de Minister verzocht om nadere informatie.

Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

“(…)

Aan de hand van eerdere adviezen en het online uittreksel van het handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van FKA van 30 juni 2022 kan de adviseur afleiden dat de huidige samenstelling van de raad van commissarissen FKA als volgt is:

	Naam	Profiel	Datum van benoeming	Datum van afreden
1.	(vacature)	Financieel		
2.	Dhr. Alwin A. Keli	Juridisch		
3.	Dhr. Robby Spong	Medisch/voorzitter		
4.	Mw. Tirza Garmers -Daal	Human Resource Strategy		
5.	(vacature)	Lokaal Openbaar Bestuur		

In de brief van 30 mei 2022 van de Minister van Gezondheid, Milieu en Natuur aan de Raad van Ministers met zaaknummer 2022/018253 wordt mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa voorgedragen als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch expert.

Zoals uit het overzicht met betrekking tot de huidige samenstelling van de raad van commissarissen van FKA blijkt, is het profiel van juridisch expert momenteel niet vacant.

In het advies van 9 maart 2021 (nummer 09032021.02) had de adviseur betreffende de voordracht van de heer Alwin A. Keli aangegeven geen zwaarwegende bezwaren te hebben tegen diens benoeming als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch expert.

Gezien het voorgaande en conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur gaarne alsnog het volgende:

- Nadere informatie waaruit blijkt dat het profiel van juridisch expert binnen de raad van commissarissen vacant is dan wel op korte termijn vacant zal zijn.

Ter wille van een snellere afhandeling kan de verzochte informatie eveneens per e-mail (donaldepalm@sbtno.org) aan de adviseur worden verstuurd. In het kader van de wettelijke termijn waarin de adviseur na ontvangst van een melding een advies moet uitbrengen, ontvangt de adviseur de verzochte informatie zo spoedig mogelijk, doch binnen vijf werkdagen na dagtekening van dit schrijven, zijnde uiterlijk op 8 juli 2022. Mocht u aan de hand van het bovenvermelde vragen of opmerkingen hebben, dan kunt u contact opnemen met de adviseur.

(...)"

Aangezien zijdens de Minister aan de adviseur is bericht dat meer tijd nodig zou zijn om de gevraagde nadere informatie aan te leveren, is de omslag met zaaknummer 2022/018253 aan de Minister, op diens verzoek, geretourneerd. Zoals gesteld heeft de adviseur de melding betreffende de voorgenomen benoeming opnieuw van de Minister ontvangen op 8 september 2022 onder overlegging van nadere informatie, te weten:

- Brief van 5 september 2022 van de Minister, betreffende nadere informatie voordracht rvc-lid FKA;
- Besluit Raad van Commissarissen aanwijzing tijdelijke waarneming bestuurder FKA door de heer Keli;
- Aftreedrooster raad van commissarissen FKA, inclusief toelichting;

Het door de Minister aangeleverde aftreedrooster voor de raad van commissarissen ziet er als volgt uit:

	Naam	Profiel	Datum van benoeming	Datum van afreden
1.	Dhr. R. Spong	Medisch/voorzitter	4-12-2020	2-12-2024
2	Mw. A. van der Horst	Financieel	3-3-2021	Ontslag 1 september 2021
3.	Mw. Tirza Garmers -Daal	Human Resource expert	4-12-2020	Ontslag 1 januari 2022
4.	Dhr. Alwin A. Keli	Juridisch	7-5-2021	7-5-2025
5.	(vacature)	Lokaal Openbaar Bestuur		

Zoals uit het overzicht blijkt hebben 2 leden inmiddels hun functie als commissaris van FKA (in de profielen van Financieel expert en Human Resources expert) neergelegd.

In de brief van 5 september van de Minister aan SBTNO wordt het volgende gesteld:

"(...)

Naar aanleiding van uw brief van 7 juli 2022 met kenmerk 0707202202 bericht ik u als volgt.

Mevrouw Anne Marie van der Horst heeft met ingang van 1 september 2021 haar lidmaatschap van de raad van commissaris van FKAK opgezegd. Mevrouw Tirza Garmes heeft met ingang van 1 januari 2022 haar lidmaatschap van de raad van commissaris opgezegd.

Gezien de onverwacht ontstane ontwikkelingen en onrust op de werkvloer binnen de organisatie heeft de raad van commissaris in september 2021, op verzoek van de Minister van Gezondheid, Milieu en Natuur, zich genooddaakt gezien op grond van art. 6 lid 7 van de statuten van FKAK de heer A. Keli tijdelijk belast met de dagelijkse leiding en als aangewezen tot waarnemend bestuurder.

Op grond van artikel 9 lid 3 van de statuten van FKAK kan een bestuurder geen lid van de raad van commissaris zijn.

Thans bestaat de Raad van Commissaris uit slechts 1 persoon, zijnde de voorzitter de heer R. Spong, als medisch expert.

(...)"

De Minister stelt dat de heer A. Keli op grond van artikel 6 lid 7 van de statuten van FKA tijdelijk is belast met de dagelijkse leiding en als aangewezen tot waarnemend bestuurder. Verder stelt de Minister dat op grond van artikel 9 lid 3 van de statuten van FKA een bestuurder geen lid van de raad van commissarissen kan zijn.

Artikel 6 lid 7 van de statuten luidt als volgt:

Bij ontstentenis of belet van een bestuurder wordt het bestuur waargenomen door de overige bestuursleden. Is sprake van ontstentenis of belet van alle bestuursleden, wordt het bestuur waargenomen door de raad van commissarissen, onverminderd haar bevoegdheid één of meer personen, al dan niet uit haar midden, daartoe aan te wijzen.

Dat de heer Keli - uit het midden van de raad van commissarissen is aangewezen - tijdelijk het bestuur waar te nemen, betekent niet dat de heer Keli daarmee bestuurder van FKA. Artikel 9 lid 3 van de statuten van FKA is in deze derhalve niet van toepassing. Gedurende de tijdelijke waarneming van het bestuur zal de heer A. Keli slechts niet kunnen deelnemen aan de beraadslagingen van de raad van commissarissen, maar is formeel nog steeds commissaris. Na een tijdelijke waarneming van het bestuur bestaat de mogelijkheid om weer deel te nemen aan de beraadslagingen van de raad van commissarissen, mits de termijn van de waarneming niet te lang voortduurt.

In artikel 2.9 Code corporate governance betreffende onafhankelijkheid wordt uitgegaan van een periode van 12 maanden.

“(…)

Een commissaris geldt als onafhankelijk, indien de hierna te noemen afhankelijkheidscriteria niet op hem van toepassing zijn. Bedoelde afhankelijkheidscriteria zijn dat de betrokken commissaris, dan wel zijn echtgenoot, geregistreerde partner of een andere levensgezel, pleegkind of bloed- of aanverwant tot in de tweede graad:

- in de drie jaar voorafgaande aan de benoeming werknemer of bestuurder van de vennootschap, inclusief gelieerde vennootschappen, is geweest;
- een persoonlijke financiële vergoeding van de vennootschap of van een aan haar gelieerde vennootschap ontvangt, anders dan de vergoeding die voor de als commissaris verrichte werkzaamheden wordt ontvangen en voor zover zij niet past in de normale uitoefening van het bedrijf;
- in het jaar voorafgaande aan de benoeming een belangrijke zakelijke relatie met de vennootschap of een aan haar gelieerde vennootschap heeft gehad. Daaronder worden in ieder geval begrepen het geval dat de commissaris, of een kantoor waarvan hij aandeelhouder, vennoot, medewerker of adviseur is, is opgetreden als adviseur van de vennootschap (consultant, externe accountant, notaris en advocaat) en het geval dat de commissaris een bestuurder of medewerker is van een bankinstelling waarmee de vennootschap een duurzame en significante relatie onderhoudt;
- **gedurende de voorgaande twaalf maanden tijdelijk heeft voorzien in het bestuur bij belet en ontstentenis van bestuurders.**

(…)”

Uit het besluit van de raad van commissarissen van FKA van 28 juli 2022 blijkt dat de heer A. Keli met ingang van 29 september 2021 door de raad van commissarissen is aangewezen tijdelijk het bestuur van FKA waar te nemen. Hiermee is de termijn van 12 maanden voor de tijdelijke waarneming nagenoeg verstreken en kan aldus op grond van artikel 2.9 de Code worden aangenomen dat de heer A. Keli niet meer kan terug keren als commissaris van FKA.

De heer Keli is dan gehouden ontslag te nemen als als lid van de raad van commissarissen dan wel dient aan hem ontslag te worden verleend.

Dit houdt in dat het profiel van juridisch expert binnen de raad van commissarissen vacant zal zijn indien de heer Keli ontslag neemt dan wel aan hem ontslag wordt verleend.

4 Toetsing voorgenomen benoeming commissaris

De Minister heeft mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa voorgedragen als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch expert.

In de brief van 30 mei 2022 van de Minister aan de Raad van Ministers met zaaknummer 2022/018253 wordt de voordracht van de kandidaat als volgt toegelicht:

“(…)

Hierbij wordt mevrouw mr. Dyanira Judeska Francine Elisa voorgedragen als lid van de Raad van Commissaris in het geschetste profiel van “juridisch expert” van de Stichting Fundashon Kuido di Ambulans.

Mevrouw Elisa is al jaren een ervaren juriste op Curaçao. Mr. Elisa heeft haar doctoraal diploma Nederlands Recht aan de Universiteit van Curaçao in 2004 afgerond.

Mr. Elisa heeft diverse (postdoctorale) opleidingen en cursussen op diverse juridische gebieden in Curaçao, Bonaire en Aruba gevolgd. Zij heeft in het verleden als officemanager en juridisch assistent bij een lokaal advocatenkantoor gewerkt.

Sinds 2007 tot heden is mr. Elisa werkzaam als Attorney/Corporate Secretary van de directie van Banco di Caribe N.V.

Het curriculum vitae van mr. Elisa is aangehecht.

Gezien de ruime ervaring van mr. Elisa op diverse rechtsgebieden, mag er verwacht worden dat zij, samen met de andere leden, een nuttige bijdrage zal leveren aan de doelstellingen en taken als lid in het geschetste profiel “juridisch expert” van de Raad van Commissaris van de Fundashon Kuido di Ambulans.

(…)”

Uit het CV van mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa blijkt dat zij haar W.O. rechten aan de University of Curacao in 2004 heeft afgerond. Daarnaast heeft zij een aantal post academische cursussen gevolgd op het gebied van straf(proces)recht (2005/2006) en ondernemingsrecht (2007). Sinds 2007 is mevrouw Elisa werkzaam bij Banco di Caribe als onder meer Senior management member, Senior Manager Legal, Attorney en Corporate Secretary to the Board. Van 2002 - 2007 werkte mevrouw Elisa bij advocatenkantoor Bennet als office Manager, Legal assistant en Attorney. Ook blijkt uit het CV van mevrouw Elisa dat zij enige bestuurservaring heeft.

Uit het CV van de kandidaat en de motivering van de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat zij genoegzaam voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch deskundige.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur in beginsel geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch deskundige.

De benoeming kan echter pas plaatsvinden na ontslag van de heer Keli als lid van de raad van commissarissen.

5 Transparante werving en selectie leden raad van commissarissen

Tot nu toe worden de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen formeel door de Ministers voorgedragen, doch zijn de voordrachten conform decennia bestendig gebruik feitelijk niet altijd afkomstig van de Ministers zoals blijkt uit voordrachtstukken die de adviseur in de omslagen aantreft. Enige transparante en objectieve werving en selectie van de kandidaten voor een commissariaat vindt derhalve nog niet plaats, waardoor niet gesteld kan worden dat de voordrachten geheel overeenkomstig de Code geschieden. Het uitgangspunt van Corporate Governance is dat ook de werving en selectie van leden van de raad van commissarissen voor alle overheidsentiteiten op een objectieve en transparante wijze plaatsvindt.

De adviseur acht het van groot belang dat in overeenstemming met de Code niet alleen ten behoeve van bestuurder (directeur) een transparante en objectieve werving en selectie plaatsvindt maar dat dit eveneens voor de leden van de raad van commissarissen plaatsvindt.

Conform artikel 4.2. dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap. Deze entiteit heeft in ieder geval de volgende taken:

- het, in overleg met de raad van commissarissen en raad van bestuur van de verschillende vennootschappen, 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.

Ondanks het feit dat de adviseur sinds 2010 de Regering dan wel Ministers telkenmale gewezen heeft op de verplichting om een entiteit in de zin van artikel 4.2 op te richten is dit tot heden nog niet gebeurt.

Door onder andere het niet instellen van bovengenoemde entiteit kan de werving en selectie en voordracht van de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen nog niet op een transparante en objectieve wijze en in overeenstemming met de Code geschieden. De kandidaten die worden voorgedragen, worden doorgaans wel voorgedragen in overeenstemming met een profielschets doch is er geen procedure om op een objectieve en transparante wijze tot een selectie van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen te komen.

Het voorgaande is ook van belang om te bewerkstelligen dat de selectie van de voorgedragen kandidaten beter aansluiten op de profielschets waarin de Minister voornemens is de kandidaat te benoemen. Het komt immers geregeld voor dat de voorgedragen kandidaten “nipt” aan de vereisten voldoen en dat de adviseur stelt geen zwaarwegende bezwaren te hebben daar de adviseur conform de Landsverordening slechts marginaal toetst.

Ook valt het de adviseur op dat geregeld dezelfde kandidaten worden voorgedragen om benoemd te worden in de raad van commissarissen van verschillende entiteiten.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat gelijk aan de werving- en selectieprocedure voor bestuurders de leden voor de raad van commissarissen ook middels een transparante (open) procedure worden geworven en geselecteerd. Hiervoor kan volstaan worden met een verkorte transparante (open) werving en selectieprocedure door een door de overheid in te stellen entiteit of commissie op grond van de betreffende vastgestelde profielschetsen.

6 Conclusie en Advies

- De Minister wordt geadviseerd om bij meldingen betreffende voorgenomen benoemingen van leden van de raad van commissarissen een overzicht van de huidige samenstelling van de raad van commissarissen, inclusief het rooster van aftreden van de leden van de raad van commissarissen.
- De functie van juridisch deskundige binnen de raad van commissarissen is niet vacant. De heer Keli dient daartoe ontslag te nemen dan wel dient aan hem ontslag te worden verleend
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Dyanira Judeska Francine Elisa als lid van de raad van commissarissen van FKA in het profiel van juridisch deskundige na ontslag van de heer Keli als lid van de raad van commissarissen.
- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat naar analogie van de werving- en selectieprocedure voor bestuurders ook de leden voor de raad van commissarissen middels een transparante (open) werving- en selectieprocedure worden geworven en geselecteerd.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc: Minister van Financiën
Minister-President

SBTNO website

