

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Financiën
De heer K.A. Gijsbertha
Pietermaai # 4-4A
Alhier

Uw nummers 2018/005855 Uw brieven van: 16 augustus 2018 Ons nummer: 06092018.01 Willemstad, 6 september 2018
(letters):
Onderwerp: Voordracht voorzitter RvT SOAB
(Art.
9 P.B. 2014, no. 3 (GT))
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 aangaande 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.

Bij brief van 16 augustus 2018 met zaaknummer 2018/005855, ontvangen op 20 augustus 2018, heeft de Minister van Financiën (hierna: de Minister) de voordracht ter zake de voorgenomen benoeming van een kandidaat in de functie de voorzitter van de raad van toezicht van de Stichting Overheidsaccountantsbureau (hierna; SOAB) aan de adviseur gemeld.

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 of commissaris 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 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.

Op 22 maart 2018 heeft de adviseur eerder advies uitgebracht (nummer: 22032018.01) betreffende de onderhavige voordracht van een kandidaat ter benoeming in de functie van voorzitter van de raad van toezicht van de SOAB naar aanleiding van een middels een besluit van de Raad van Ministers van 21 februari 2018, door tussenkomst van de Minister, aan de

adviseur ter advisering aangeboden omslag met zaaknummer: 2018/005855, met als onderwerp "Benoeming voorzitter Raad van Toezicht SOAB".

In voornoemd advies van 22 maart - dat als integraal onderdeel van dit advies moet worden gezien - stelde de adviseur onder meer niet te zijn gekomen tot toetsing van enig kandidaat voor de functie van voorzitter van de raad van toezicht van SOAB, daar de adviseur geen schrijven van de Minister in de stukken had aangetroffen waaruit de voordracht van de voorgenomen benoeming van een kandidaat en de motivering daarvoor blijkt en Minister derhalve niet had voldaan aan de meldings- en motiveringsplicht conform artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit van de Raad van Ministers d.d. 21 februari 2018, no. 2018/005855;
- Brief van de SOAB d.d. 30 januari 2018, kenmerk 18/0086C/DS met als onderwerp Benoeming voorzitter Raad van Toezicht SOAB;
- Notulen Raad van Toezicht besluit d.d. 24 januari 2018;
- Bijlage 2: Reglement Raad van Toezicht SOAB d.d. 10 februari 2011 betreffende Algemeen profiel leden Raad van Toezicht SOAB;
- Conceptlandsbesluit ter zake de benoeming van voorzitter van de Raad van Toezicht SOAB;
- CV's van 2 voorgedragen kandidaten;
- Brief van 16 augustus van de Minister van Financiën (zaaknummer: 2018/005855) betreffende de voorgenomen benoeming van een kandidaat;
- Functieprofiel voorzitter Raad van Toezicht (in concept) van juni 2018;
- Statuten van de SOAB d.d. 30 juli 2013;
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van de SOAB van 4 september 2018.

3 Toetsing voornemen benoeming voorzitter

Bij brief van 16 augustus 2018 met zaaknummer 2018/005855, ontvangen op 20 augustus 2018, heeft de Minister van Financiën (hierna: de Minister) de voordracht ter zake de voorgenomen benoeming van een kandidaat in de functie de voorzitter van de raad van toezicht van de Stichting Overheidsaccountantsbureau (hierna; SOAB) aan de adviseur gemeld.

Volgens artikel 10 lid 1 van de statuten van de SOAB bestaat de Raad van Toezicht van de stichting uit tenminste vijf en ten hoogste zeven personen, onder wie een voorzitter, een secretaris en een penningmeester. Een lid van de Raad van Toezicht kan tegelijkertijd twee functies in de Raad bekleden. De voorzitter en bij voorkeur tenminste nog één van de overige leden van de Raad van Toezicht dienen de hoedanigheid van registeraccountant of certified public accountant te bezitten.

In artikel 10 lid 2 van de statuten van de SOAB is opgenomen dat de benoeming en ontslag van de voorzitter van de Raad van Toezicht door de Minister van Financiën van Curaçao en de Minister van Financiën van Sint Maarten geschiedt bij eensluitend landsbesluit met dezelfde ingangsdatum van ieder der landen uit de voordracht van twee kandidaten opgemaakt door de Raad van Toezicht.

Uit de notulen van de raad van toezicht van 24 januari 2018 blijkt dat is besloten dat mevrouw Romero Sprock als 1^{ste} kandidaat voor voorzitter wordt voorgedragen en mevrouw Sewberath-Misser als 2^{de} kandidaat. Uit het online uittreksel uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SOAB van 4 september 2018 blijkt dat de door de raad van toezicht voorgedragen kandidaten beiden reeds als lid zitting hebben in de raad van toezicht van de SOAB.

In de brief van 30 januari van de directeur van de SOAB wordt de Minister, op basis van de voordracht van de raad van toezicht, verzocht om zijn goedkeuring voor de benoeming van mevrouw Dorothy Romero-Sprockel.

Als bijlage bij de brief van de Minister van 16 augustus heeft de adviseur een (additioneel) functieprofiel voor specifiek de (statutaire functie van) voorzitter Raad van Toezicht (in concept) van juni 2018 aangetroffen. Deze biedt voorsnog tezamen met de statutaire vereisten voldoende aanknopingspunten om te dienen als toetsingskaders voor de door de Minister voorgenomen benoeming van de voorkeurskandidaat in de functie van voorzitter van de SOAB.

Met betrekking tot de voorgenomen benoeming van de voorkeurskandidaat schrijft de Minister het volgende:

“(…)

De benoemingstermijn van de huidige Voorzitter van de Raad van Toezicht SOAB eindigt per 2 oktober 2018. In verband daarmee zijn door de Raad van Toezicht SOAB (conform de statuten SOAB) twee kandidaten voorgedragen voor de benoeming van een nieuwe voorzitter. Van die twee kandidaten is mevrouw drs DM. Romero-Sprockel als voorkeurskandidaat voorgedragen.

Beide voorgedragen kandidaten voldoen, uitgaande van de beschikbare CV's, voor wat betreft kennis en ervaring (ruimschoots) aan de eisen die worden gesteld aan het vervullen van het voorzitterschap van de Raad van Toezicht SOAB. De kandidaten zijn in die zin gelijkwaardig geschikt voor het voorzitterschap. Voor wat betreft de competenties waaraan de kandidaten moeten voldoen, moet in overwegende mate worden afgestaan op de oordeelsvorming van de Raad Toezicht bij het opmaken van de voordracht en de daarbij door die raad uitgesproken voorkeur.

In aanvulling op dat laatste merk ik op dat, gelet op de huidige professionele betrekking van de door SOAB voorgedragen voorkeurskandidaat, de schijn van mogelijke belangenverstremgeling of verantwoordingsplicht naar een achterban, zich naar verwachting het minst snel zal hoeven voordoen bij die voorkeurskandidaat.

Gelet op het bovenstaande is besloten om mevrouw drs D.M. Romero-Sprockel te gaan benoemen als voorzitter van de Raad van Toezicht SOAB.

(…)”

De Minister stelt dat beide door de raad van toezicht voorgedragen kandidaten voor wat betreft kennis en ervaring gelijkwaardig geschikt zijn voor het voorzitterschap en zich aansluit bij de door de raad van toezicht uitgesproken (ongemotiveerde) voorkeur. Voorts geeft de Minister als nadere motivering voor de voorkeurskandidaat aan dat gelet op de huidige professionele betrekking van de voorkeurskandidaat, de schijn van mogelijke belangenverstremgeling of verantwoordingsplicht naar een achterban, zich naar verwachting het minst snel zal hoeven voordoen bij die voorkeurskandidaat.

De adviseur neemt aan dat de waarschijnlijkheid dat (de schijn van) belangenverstremgeling zich zou kunnen voordoen, ten tijde van de benoeming van beide kandidaten als lid van de raad van toezicht reeds in overweging is genomen en dat toen al is geoordeeld dat het risico daarop voldoende beperkt is. In die zin zou de kans dat belangenverstremgeling zich al dan niet sneller zal hoeven voordoen, in beginsel geen nadere motivering behoren te zijn voor de benoeming in de (additionele) functie van voorzitter van een reeds benoemd lid in de raad van toezicht.

De adviseur wijst erop dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstremgeling bij commissarissen van een overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.12 van de Code. Tevens dient iedere commissaris onafhankelijk te zijn conform het gestelde in artikel 2.9 van de Code.

Het voorgaande daargelaten kan uit de beoordeling van het CV van de voorkeurskandidaat, mevrouw Romero-Sprockel, redelijkerwijs worden aangenomen dat zij, gelet op haar opleiding

en werkervaring (inclusief bestuurservaring en managementervaring) voldoet aan de additionele vereisten ter benoeming in de functie van voorzitter in de raad van toezicht van de SOAB.

De adviseur heeft derhalve geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Romero Sprockel in de functie van voorzitter van de raad van toezicht van de SOAB.

4 Overig Corporate Governance

In het advies van 22 maart 2018 (nummer: 22032018.01) stelde de adviseur reeds dat het 'Algemeen Profiel leden Raad van Toezicht' bij het op 10 februari 2011 vastgestelde Regelement Raad van Toezicht SOAB, niet kan worden aangemerkt als een specifieke profielschets in de zin van de Code, omdat daaruit niet blijkt:

- Het exacte aantal leden van de raad van commissarissen, inclusief een specifiek aan ieder RvC-lid te koppelen deskundigheidsdomein, zoals financieel, juridisch, deskundige overheidsomgevingen, etc.;
- De specifieke taken en verantwoordelijkheden en de specifieke opleidings-, kennis- en ervaringsvereisten en competenties verbonden aan een deskundigheidsdomein dan wel specifiek profiel.

Op grond van artikel 10 lid 4 van de statuten van de SOAB dient immers bij de benoeming van de leden van de Raad van Toezicht, zoveel mogelijk ervoor zorg te worden gedragen dat deze voldoen aan de profielschets zoals vermeld in het Landsbesluit Code Corporate Governance sub 2.3 van Land Curaçao en zoals nader uitgewerkt in 'Algemeen profiel voor de leden Raad van Toezicht SOAB'

Geconcludeerd kan worden dat artikel 10 lid 4 van de statuten van SOAB, artikel 2.3 van de Code van toepassing laat zijn voor wat betreft hetgeen daarin wordt vermeld met betrekking tot de profielschets, waarmee artikel 2.3 van de Code als zodanig derhalve integraal deel uitmaakt van de statuten. Artikel 2.3 van de Code vermeldt in casu het volgende:

“(…)

- De raad van commissarissen dient zodanig te zijn samengesteld dat hij zijn taak naar behoren kan vervullen. Deze samenstelling dient te berusten op een bewuste keuze voor kwaliteit ter uitoefening van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen.
- De raad van commissarissen stelt een profielschets op voor de leden van de raad van commissarissen van de vennootschap. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de vennootschap en haar onderneming alsook de in dit kader gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen. De profielschets dient onder andere een weerslag te zijn van de aard van de activiteiten, de internationalisatiegraad, de omvang en de specifieke risico's op middellange en lange termijn van de onderneming.
- Tot de raad van commissarissen mogen in ieder geval niet behoren de echtgenoot van een der commissarissen dan wel de geregistreerde partner of een andere metgezel, pleegkind en bloed- en aanverwanten tot in de tweede graad van een der commissarissen.
- De algemene vergadering van aandeelhouders evalueert samen met de raad van commissarissen ten minste éénmaal per jaar de vastgestelde profielschets aan de hand van daartoe op te stellen maatstaven en trekt daaruit conclusies voor de samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van commissarissen.
- De door de algemene vergadering van aandeelhouders vastgestelde profielschets voor de raad van commissarissen van de vennootschap is een openbaar stuk.

- Minimaal één lid van de raad van commissarissen is een zogenoemde financieel expert ('financial literate'), hetgeen inhoudt dat deze persoon relevante kennis en ervaring heeft opgedaan op financieel terrein bij grote rechtspersonen.

(...)"

Het gegeven dat artikel 2.3 van de Code integraal onderdeel uitmaakt van de statuten van SOAB - ex artikel 10 lid 4 - impliceert dat de Minister (te lezen in de plaats van de algemene vergadering van aandeelhouders) in het geval van SOAB als stichting (te lezen in plaats van de vennootschap) de door de raad van toezicht (te lezen in plaats van de raad van commissarissen) op te stellen profielschets dient vast te stellen.

Gelet op het voorgaande kan gesteld worden dat artikel 8 van de Landsverordening corporate governance van overeenkomstige toepassing op de SOAB.

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de Regering, de Raad van Ministers dan wel de Minister 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. De adviseur corporate governance dient in dit kader te adviseren over de vraag of het voornemen waarop de melding betrekking heeft, in overeenstemming is met de Code. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Overigens kan ook worden betoogd dat artikel 8 van de Landsverordening corporate governance ingevolge artikel 20 van de statuten van de SOAB van toepassing is, daarin wordt immers gesteld dat de regels zoals vastgesteld in de Landsverordening Corporate Governance en het Landsbesluit Code Corporate Governance Curaçao van toepassing zijn op de stichting en de Landsverordening Corporate Governance Curaçao en de daaruit voortvloeiende wettelijke regelingen boven de statutaire bepalingen - waarin niet expliciet wordt vermeld welk orgaan de profielschets dient vast te stellen - van de stichting prevaleren.

Geadviseerd wordt om, met inachtneming van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance, te bewerkstelligen dat zo snel mogelijk een specifiek functieprofiel voor ieder lid van de raad van toezicht van de SOAB wordt vastgesteld en de specifieke profielschets alsdan aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.

Ter toevoeging wil de adviseur er nog op wijzen dat de Minister wegens artikel 3 lid 3 van de Landsverordening corporate governance dient te bewerkstelligen, voor zoveel als dat mogelijk is, dat een vennootschap of stichting de principe en bepalingen van de Code corporate governance naleeft.

5 Conclusie en Advies

- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om, met inachtneming van artikel 8 van de landsverordening corporate governance, te bewerkstelligen dat zo snel mogelijk een specifiek functieprofiel voor ieder lid van de raad van toezicht van de SOAB wordt opgesteld en de specifieke profielschets alsdan aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Romero-Sprockel in de functie van voorzitter van de raad van toezicht van de SOAB.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc.: Minister-President