

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister van Algemene Zaken
De heer G.S. Pisas Fort
Amsterdam 17
Curaçao

Uw nummer 2021/31575 Uw brief van: 28 september 2021 Ons nummer: 30092021.01 Willemstad, 30 september 2021
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot benoeming lid raad van commissarissen RdK (art. 9 PB 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels brief d.d. 28 september 2021 van de Minister van Algemene Zaken (hierna: de Minister) met zaaknummer 2021/31575, ontvangen via e-mail op 28 september 2021, is het voornemen inhoudende de benoeming van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen bij Refineria di Korsou N.V. (hierna: RdK) aan de adviseur gemeld.

Middels besluit van de Raad van Ministers van 29 augustus 2021 met zaaknummer 2021/31575 ontvangen op 30 september 2021, is voornoemd voornemen inhoudende de benoeming van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen bij RdK tevens aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 7 september 2020 (nummer 07092020.01) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht betreffende het voornemen tot het benoemen een lid van de raad van commissarissen van RdK. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van RdK e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

Met betrekking tot de profielschets RdK heeft de adviseur in zijn advies van 3 oktober 2019 (nummer: 03102019.01) aangegeven, met inachtneming van het gestelde in dat advies, geen zwaarwegende bezwaren te hebben tegen de vaststelling ervan. In de stukken heeft de adviseur de aangepaste en vastgestelde profielschets RdK 2019 mogen aantreffen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit van de Raad van Ministers van 29 september 2021 (zaaknummer: 2021/31575);
- Brief van 28 september 2021 van de Minister aan de adviseur met de voordracht (zaaknummer: 2021/31575);
- Brief van 29 september 2021 van de Minister aan de adviseur naar aanleiding van het verzoek tot nadere informatie (zaaknummer: 2021/31575);
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Eigen verklaring geen belangenverstremgeling van de kandidaat d.d. 29 september 2021;
- Profielschets Raad van Commissarissen Refineria di Korsou N.V. 2019 (hierna: profielschets RdK);
- Statuten van RdK, laatstelijk gewijzigd op 8 mei 2012; en

- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van RdK van 30 september 2021.

3 Melding voornemen benoeming lid raad van commissarissen

Middels brief d.d. 28 september 2021 van de Minister met zaaknummer 2021/31575 is het voornemen inhoudende de benoeming van de heer G.R. Donata als lid van de raad van commissarissen bij RdK in het profiel van Algemeen Management expert en tevens voorzitter aan de adviseur gemeld.

Bij het raadplegen van de aangeleverde documenten heeft de adviseur geconstateerd dat enige informatie dan wel motivering ontbreekt. De adviseur heeft naar aanleiding hiervan middels schrijven d.d. 29 september 2021 de Minister om nadere informatie verzocht. De adviseur had het volgende gesteld en verzocht in zijn verzoek:

“(…)

De adviseur heeft in tal van adviezen de Ministers dan wel de Raad van Minister alsmede ten tijde van de presentatie inzake Corporate Governance aan de Raad van Ministers geïnformeerd dat de meldingen aan de adviseur deugdelijk gemotiveerd dienen te zijn en vergezeld moeten zijn van onder andere een volledige en actuele CV alsmede dat de kandidaten dienen te voldoen aan zowel de algemene vereisten van een profielschets alsmede de specifieke vereisten van een profiel.

Conform de profielschets voor de raad van commissarissen van RdK bestaat de Raad van commissarissen uit 5 leden met de volgende profielen”

- Juridisch expert
- Financieel deskundige
- Technisch expert op het gebied van chemie en petrochemie. Milieu en/of werktuigbouwkunde
- (Algemeen) Management (personeel en Organisatie) expert
- commercieel expert

Uit het schrijven van de Minister volgt dat thans de heer Marcelina benoemd is in het Technisch profiel en mevrouw l'Isle benoemd is in het Juridische profiel.

De Minister draagt de heer Gregorio R. Donata voor ter benoeming als lid van de raad van commissarissen in het profiel van Algemeen Management expert.

De adviseur heeft met betrekking tot de benoeming van de heer Donata bij RdK op 27 juni 2019 advies (no. 27062019.01 uitgebracht inzake tegenstrijdige belangen.

Uit de zeer summier CV die bij de stukken is toegevoegd alsmede korte motivering van Minister kan de adviseur niet opmaken of er thans geen sprake meer is van tegenstrijdige belangen. Wel blijkt dat betrokkene thans nog Managing Director is van Refining Consulting N.V.. Van belang is om inzichtelijk te maken dat zijn huidige werkzaamheden alsmede verrichte werkzaamheden geen strijd op leveren met onder andere artikel 2.9 van de Code. Het betreft tevens een herbenoeming waardoor ook aan de vereisten voor een herbenoeming conform artikel 2.10 van de code moet worden voldaan.

Gelet op het voorgaande geeft de adviseur de Minister indien de Minister de voordracht wenst voort te zetten de gelegenheid om de adviseur alsnog nadere informatie dan wel nadere motivering te doen toekomen met betrekking tot het voorgaande.

(…)”

Naar aanleiding van voornoemd schrijven van de adviseur heeft de Minister middels brief van 29 september 2021 (zaaknummer: 2021/031575) - ontvangen per email d.d. 30 september 2021 - als volgt gereageerd:

“(…)”

Naar aanleiding van uw brief d.d. 29 september 2021, 29092021.03, met betrekking tot een verzoek voor nader informatie bericht ik u als volgt.

Bijgevoegd treft u een schrijven van de heer Gregorio Rafael Donata waarin hij bevestigt geen zakelijke relatie te hebben met geen enkele vennootschap voor meer dan een jaar.

Op grond van het vorenstaande bevestig ik mijn keuze voor de kandidatuur van de heer Gregorio Rafael Donata als lid van de raad van commissarissen in het profiel Algemeen Management expert en tevens als voorzitter van de raad van commissarissen voor een periode van vier (4) jaar.

(...)"

4 Toetsing voornemen benoeming commissaris

Voor de toetsing van de benoeming van de voorgedragen kandidaat zal de adviseur de profielschets RdK 2019 hanteren.

In het schrijven van de Minister van 28 september 2021 heeft de Minister het volgende gesteld met betrekking tot het voornemen tot benoeming van het lid van de raad van commissarissen RdK.

"(...)

De omvang van de raad van commissarissen van Refineria di Kòrsou N.V. ("RdK") en Curaçao Refinery Utilities B.V. ("CRU") bestaat uit minimaal 5 en maximaal 7 leden. Sinds kort waren er 2 vacante posten. Op 27 september is een derde vacante functie ontstaan, waardoor de bezetting van de van de raad van commissarissen thans beneden de minimale bezitting ligt. Bovendien is er sprake van vertrouwensbreuk tijdens de Algemene Vergadering van Aandeelhouders (AVA) richting de raad van commissarissen. De president-commissaris heeft naar aanleiding van de berichtgeving van de AVA richting de raad van commissarissen zijn ontslag per direct ingediend en de overige twee leden hebben kennisgegeven dat zij ook bereid zijn hun ontslag in te dienen bij het voort bestaan van de vertrouwensbreuk. Dit brengt met zich mee dat continuïteit van bedrijf van RdK en CRU op het spel staat, op het moment dat er fundamentele beslissingen genomen moeten worden voor de continuïteit van deze bedrijven. Bij wijze van hoge uitzondering bied ik u onderhavig verzoek aan in afwachting van een besluit van de AVA op 29 september 2021.

De huidige samenstelling van de RvC ziet er als volgt uit:

Nr.	Naam	Profiel	Datum van benoeming	Termijn van benoeming	Datum van aftreden
1.	Kenneth Mercelina	Chemisch/Petrochemisch deskundige	17 april 2018	4 jaar	17 april 2022
2.	Wesley Kook	Milieu-expert	18 september 2019	4 jaar	27 september 2021
3.	Kimberley de I'Isle	Juridisch expert	9 oktober 2020	4 jaar	9 oktober 2024

Ik ben voornemens de heer Gregorio Rafael Donata voor te dragen als lid van de raad van commissarissen in het profiel Algemeen Management expert en tevens als voorzitter van de raad van commissarissen voor een periode van vier (4) jaar.

De kandidaat heeft meer dan 40 jaar ervaring in de energie- en petrochemische industrie. Voorts beschikt hij over aantoonbare ervaring op het gebied van leidinggevende en adviserende functies. De kandidaat heeft in verleden de functie van directeur van de voorganger van CRU bekleedt en heeft verschillende leidinggevende functies bekleedt bij RdK. Daarnaast is hij directeur van een eigen bedrijf met meer dan 20 jaar bestaan.

Met zijn opgebouwde carrière in de industrie is de kandidaat de meest geschikte om de raad van commissarissen aan te sturen en het functioneren daarvan in goede banen te lijden. Voorts ben ik ervan

overtuigd dat de kandidaat met zijn opgebouwde ervaring de raad van bestuur de juiste gesprekspartner van het bestuur van de RdK en de CRU om de doelstellingen van deze bedrijven te realiseren.

(...)"

De adviseur heeft op 13 maart 2018 (no. 13032018.02) reeds eerder advies uitgebracht met betrekking tot de benoeming van de heer G.R. Donata als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Milieudeskundige dan wel technisch expert. De adviseur had toen gesteld geen zwaarwegende bezwaren te hebben tegen de voorgenomen benoeming van de kandidaat in het profiel van Milieudeskundige.

De adviseur heeft op 27 juni 2019 (27062019.01) advies uitgebracht met betrekking tot tegenstrijdige belangen inzake de benoeming van de heer Donata als lid van de raad van commissarissen RdK toentertijd.

Naar aanleiding hiervan heeft de adviseur de Minister om nadere informatie gevraagd. De Minister heeft met verwijzing naar een schrijven van de kandidaat van 29 september 2021 gesteld dat er voor een jaar geen sprake meer is van tegenstrijdige belangen in de zin van artikel 2.9 van de Code.

Uit het CV en de motivering van de kandidaat kan gesteld worden dat de kandidaat tevens voldoet aan de vereisten om thans benoemd te worden in het profiel van Algemeen Management expert. Tevens kan worden gesteld dat de kandidaat voldoet aan de vereisten om als voorzitter van de raad van commissarissen te worden benoemd. Gesteld dient te worden dat er in stikte zin sprake is van een herbenoeming in de zin van artikel 2.10 van de Code. Gelet op de korte benoemingsperiode en het tijdsverloop tussen het ontslag en het voornemen tot weder benoeming zal de adviseur de toetsing aan artikel 2.10 buitenbeschouwing laten.

De adviseur heeft in beginsel geen zwaarwegende bezwaren tegen de weder benoeming van de heer G.R. Donata als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Algemeen Management Expert en tevens voorzitter van de raad van commissarissen RdK.

De Minister wordt wel geadviseerd om RdK te laten bevestigen dat er inmiddels inderdaad geen sprake meer is van tegenstrijdige belangen van de kandidaat alvorens tot de benoeming van de kandidaat over te gaan.

5 Code Corporate Governance

De Minister heeft in zijn schrijven gesteld voornemens te zijn de kandidaat voor een periode van 4 jaar te benoemen. Volledigheidshalve brengt de adviseur onder de aandacht van de Minister dat de benoemingsperiode van een commissaris maximaal 4 jaar bedraagt en dat de daadwerkelijk periode met in achtname van artikel 2.10 van de code bij het vaststellen van het rooster van aftreden wordt vastgesteld.

Conform artikel 2.10 van de Corporate Governance code dient derhalve door de Algemene Vergadering van Aandeelhouders een rooster van aftreden te worden vastgesteld om zoveel mogelijk te voorkomen dat veel commissarissen tegelijk aftreden een en andere ter waarborging van de continuïteit en overdracht van informatie binnen de vennootschap. De adviseur adviseert doorgaans om een periode van minstens 6 maanden te hanteren tussen aftreden de commissarissen indien de raad van commissaris een omvang heeft van minder dan 5 leden. Bij een omvang van 5 of meer leden zou een kortere periode kunnen worden gehanteerd doch niet korter dan 3 maanden tussen aftredende leden van de raad van commissarissen.

6 Transparante werving 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 gebeurd.

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.

7 Conclusie en Advies

- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat de heer G.R. Donata als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Algemeen Management Expert en tevens voorzitter van de raad van commissarissen.
- De Minister wordt geadviseerd om RdK te laten bevestigen dat er inmiddels inderdaad geen sprake meer is van tegenstrijdige belangen alvorens tot de benoeming van de kandidaat over te gaan.
- De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat er een deugdelijke rooster van aftreden wordt opgesteld waarbij ieder jaar 1 á 2 commissarissen aftreden met dien verstande dat er een periode van minstens 6 maanden zit tussen de aftredende commissarissen opdat de continuïteit en overdracht van kennis en informatie zo goed mogelijk kan worden gewaarborgd.
- 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