

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister van Onderwijs,
Wetenschap, Cultuur en Sport
Mevr. I. A. Dick
Bon Bini Business Centrum
Schottegatweg-Oost 10
Alhier

Uw nummers (letters): 2015/062492 2015/062819 2015/062820
Uw brieven van: 6 januari 2016
Ons nummer: 19012016.01
Willemstad, 19 januari 2016

Onderwerp: Voornemen benoeming bestuursleden FMS (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 aangegaan 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.

Middels besluiten van 6 januari 2016 van de Raad van Ministers met zaaknummers 2015/062819 en 2015/062820, ontvangen op 8 januari 2016, alsmede middels besluit van de Raad van Ministers van 6 januari 2016 met zaaknummer 2015/062492, ontvangen op 12 januari 2016, is het voornemen tot het benoemen van een aantal leden van het bestuur bij Fundashon Material pa Skol (hierna: (FMS) 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 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.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 6 januari 2016 (zaaknummer 2015/062492);
- Besluit Raad van Ministers van 6 januari 2016 (zaaknummer 2015/062819);
- Besluit Raad van Ministers van 6 januari 2016 (zaaknummer 2015/062820);
- Brief van de Minister van Onderwijs, Wetenschap, Cultuur en Sport (hierna: de Minister) van 30 december 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de heer W.E.G. Paulina;
- Brief van de Minister van 30 december 2015 aan de adviseur met de melding van de heer W.E.G. Paulina;
- Brief van de Minister van 30 december 2015 aan de adviseur met de voordracht van de heer F. Steen ter besluitvorming kennelijk had deze brief gericht moeten zijn aan de Raad van Ministers;
- Brief van de Minister van 30 december 2015 aan de adviseur met de melding van de heer F. Steen;
- Brief van de Minister van 30 december 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de heer W.E.G. Paulina met zaaknummer 2015/062492 kennelijk had in deze brief de heer E. de Jongh moeten worden vermeld;
- Brief van de Minister van 24 december 2015 aan de adviseur met de melding van de heer E. de Jongh (zaaknummer: 2015/062492);
- Samenstelling van het bestuur van FMS en FPI per 23 april 2015;
- Ministeriele Beschikking van 23 februari 2011 inzake de benoeming van een zevental bestuursleden van FMS met ingang van 15 februari 2011;
- Huishoudelijk Reglement FMS
- CV van de voorgedragen kandidaten;
- Conceptstatuten gericht op de fusie van FMS en FPI;
- Statuten van FMS van 12 juni 1987; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van FMS van 15 januari 2016.

3 Melding aan de adviseur

Middels een drietal besluiten van 6 januari 2016 van de Raad van Ministers met zaaknummers 2015/062492, 2015/062819 en 2015/062820 ontvangen op respectievelijk 8 januari 2016 en 12 januari 2016, is aan de adviseur om spoedadvies verzocht. In een aantal van de brieven in de omslag is er sprake van een abusievelijke verschrijving voor wat betreft de adressering dan wel de daarin vermelde naam van de kandidaat, desondanks blijkt uit de brieven en de overige informatie in de respectievelijke omslagen in voldoende mate om wie het gaat.

De Minister is voornemens een drietal kandidaten zijnde de heren Julius W.E. de Jongh, de heer Weshall E.G. Paulina en de heer Farrel Steen te benoemen als bestuurslid van FMS. De Minister wenst de heer De Jongh eveneens als voorzitter van het bestuur van FMS te benoemen. Ook blijkt uit de stukken dat de Minister voornemens is de heer Paulina als secretaris en de heer Steen als penningmeester van het bestuur van FMS te benoemen. De Minister heeft alle voornemens gemotiveerd aan de adviseur gemeld. Ook heeft de Minister aangegeven hoeveel vacatures er nog open zijn bij FMS. Daarbij heeft de Minister echter niet gesteld welke profiel op dit moment nog vacant zijn dan wel in welke profiel zij de drie kandidaten wenst te benemen. Zoals in eerdere adviezen reeds is gemeld, wordt hierbij wederom geadviseerd om bij alle meldingen eveneens aan te geven in welke profiel het voornemen bestaat om de kandidaat dan wel kandidaten te benoemen.

4 Toetsing procedureregels en profielschets

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris aan de adviseur corporate governance.

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

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden, indien hij beslist of meebeslist over een dergelijke benoeming of voordracht.

Op grond van artikel 9 leden 2 en 3 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dat kader te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris voldoet aan de statuten van de betreffende stichting of vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en de profielschets zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en aan de Code. In dat advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Conform artikel 9 lid 4 van de Landsverordening corporate governance is er in ieder geval sprake van een zwaarwegend bezwaar als het voornemen van de verantwoordelijke minister met betrekking tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris, niet voldoet aan de profielschets en de procedureregels zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance.

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

- het geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van de 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 bestuurders 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 een algemene profielschets vastgesteld voor de leden van de raad van commissarissen (bestuur) van de overheidsentiteiten. De voormalige adviseur corporate governance Stichting overheidsaccountantsbureau heeft bij schrijven d.d. 27 oktober 2010 met kenmerk 10/0924C/JC onder andere geadviseerd om alsnog

een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen (bestuur) per overheidsentiteit vast te stellen, waarin concreet rekening wordt gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de betreffende overheidsentiteit. Daarvoor dient onder meer te worden gekeken naar de doelomschrijving zoals opgenomen in de statuten van de betreffende overheidsentiteit samen met de wijze waarop de betreffende overheidsentiteit haar doel moet trachten te realiseren. Ook zou kunnen worden gekeken naar de specifieke uitdagingen zowel op korte als op lange termijn waarmee de betreffende overheidsentiteit te kampen heeft (zal kunnen) hebben.

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 de raad van commissarissen (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 het 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. Gelet hierop wordt erop aangedrongen om ieder voornemen te motiveren en daarbij te vermelden ter invulling van welk profiel een kandidaat wordt voorgedragen alsmede de samenstelling van de raad van commissarissen te vermelden.

Het voorgaande opdat er ook getoetst kan worden of de feitelijke samenstelling van de raad van commissarissen (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 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.

Profielschets 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 managementervaring;

5 Toetsing voornemen tot benoeming bestuursleden

In overeenstemming met artikel 4 van de statuten van FMS bestaat het bestuur van FMS uit vijftien (15) leden, daarvan worden 7 leden benoemd door het Bestuurscollege van het Eilandgebied Curaçao (lees nu: de Minister of de Regering). Vanwege het uitblijven van een vastgestelde specifieke profielschets heeft de adviseur als toetsingscriteria de algemene profielschets alsmede de statutaire vereisten gehanteerd.

Conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance. De memorie van toelichting bij artikelen 8 en 9 van de Landsverordening corporate governance stelt dat met die bepalingen wordt beoogd te voorkomen dat ongekwalificeerde personen zullen worden voorgedragen of

benoemd als leden van het bestuur en de raad van commissarissen. Over de voorgenomen voordracht of benoeming zal conform die 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 toetst 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.

De heer De Jongh is door de Minister voor de functie van bestuurslid tevens voorzitter van het bestuur voorgedragen. Uit het CV van de heer De Jongh alsmede uit de motivering van de Minister volgt het volgende:

- De heer Julius W.E. de Jongh heeft onder meer een WO diploma sociologie. Hij heeft in verschillende functies werkervaring opgedaan en is momenteel werkzaam als consultant. Tevens beschikt hij j over de nodige bestuurservaring.

De heer Paulina is door de Minister voor de functie van bestuurslid voorgedragen. Uit het CV van de heer Paulina alsmede uit de motivering van de Minister volgt het volgende:

- De heer Weshall E.G. Paulina heeft onder meer een Pedagogisch Technische Hogeschool diploma en een Post HBO Management diploma. Hij heeft in het onderwijs werkervaring opgedaan en is momenteel werkzaam als directeur van een VSBO school. Tevens beschikt hij over de nodige bestuurservaring.

De heer Steen is door de Minister voor de functie van bestuurslid voorgedragen. Uit het CV van de heer Steen alsmede uit de motivering van de Minister volgt het volgende:

- De heer Farrel Steen heeft onder meer *Bachelor of Science in Accounting* diploma en is doende zijn *Master of Science in Accounting* aan het afronden. Hij is momenteel werkzaam als Tax Auditor. Tevens beschikt hij over enige bestuurservaring.

De heer Julius W.E. de Jongh is als lid van het bestuur, tevens voorzitter, van FMS voorgedragen. Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van betrokkene alsmede uit de motivering van de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat deze kandidaat gelet op zijn opleidingen en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer De Jongh als lid van het bestuur, tevens voorzitter, van FMS.

De heer Weshall E.G. Paulina is als lid, tevens secretaris, van het bestuur van FMS voorgedragen. Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van betrokkene alsmede uit de motivering van de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat deze kandidaat gelet op zijn opleidingen en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Paulina als lid van het bestuur van FMS.



De heer Farrel Steen is als lid, tevens penningmeester, van het bestuur van FMS voorgedragen. Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van betrokkene alsmede uit de motivering van de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat deze kandidaat gelet op zijn opleidingen en werkervaring alsmede het feit dat hij enige bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets alsmede de daarin gestelde profiel voor financieel deskundige. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Steen als lid van het bestuur van FMS.

De Minister is tevens voornemens om de heer Steen als penningmeester en de heer Paulina als secretaris van FMS te benoemen. Naar aanleiding daarvan wordt hier verwezen naar artikel 4 lid 3 onder b van de statuten van FMS, waarin wordt gesteld dat het bestuur uit zijn midden een secretaris en een penningmeester kiest. Ten gevolge daarvan komt de bevoegdheid tot het benoemen van de secretaris en de penningmeester van het bestuur van FMS niet toe aan de Minister, maar aan het bestuur van FMS.

6 Code Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij wederom uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code 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 (bestuurslid) 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 integriteitstoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten.

De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van belangenverstrengeling dan wel of zij voldoen aan de onafhankelijkheidscriteria zoals gesteld in voornoemde bepalingen. De Regering, de Raad van Ministers, de aandeelhouder dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders kan de kandidaten hiertoe een verklaring laten afleggen. Het is vervolgens aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders zelf om haar eigen beoordeling op deze aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat. In deze omslagen heeft de adviseur een dergelijke verklaring van de kandidaten - zoals voorheen gebruikelijk was - niet aangetroffen. In het kader van de volledigheid ligt het op de weg van Raad van Ministers dan wel de Minister om bij een melding zoals in casu eveneens die verklaring aan de adviseur te doen toekomen.

7 Overige opmerkingen

In de brieven met de meldingen aan de adviseur is gesteld dat deze meldingen in de zin van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance zijn gedaan. Dat is onjuist. Nu deze meldingen benoemingen van bestuursleden betreffen, is artikel 9 van de Landsverordening corporate governance van toepassing op alle drie meldingen.

Ook is in de brieven met de meldingen gesteld, dat het voornemen bestaat om de benoemingen middels een Ministeriele Beschikking te laten plaatsvinden. In dat kader wordt gewezen op het feit, dat voor zo ver de adviseur bekend, is er voornemens het beleid dat de benoemingen van bestuursleden en commissarissen van overheidsstichtingen op dit moment bij Landsbesluit geschieden. Geadviseerd wordt om in het kader eenheid van beleid ook deze benoemingen middels een Landsbesluit af te handelen. Mocht er in casu sprake zijn van een ander beleid over dit onderwerp, dan verneemt de adviseur dat ook graag.

Bij de onderhavige meldingen heeft de Minister de Ministeriele Beschikking van 23 februari 2011 inzake de benoeming van een zevental bestuursleden van FMS met ingang van 15 februari 2015 overlegd. In overeenstemming met artikel 4 lid 5 de statuten van FMS dient elk bestuurslid uiterlijk vier jaar na zijn benoeming af te treden conform een door het bestuur op te maken rooster. Drie van de bestuursleden die conform voornoemde beschikking met ingang van 15 februari 2011 zijn benoemd, staan nog steeds ingeschreven als bestuurslid dan wel abusievelijk als commissaris in het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao terwijl hun termijn al zou zijn verstreken. Bovendien kan uit de brief van de Minister worden geconcludeerd dat een van die drie bestuursleden nog steeds actief is bij FMS. Dat laatste zou in strijd zijn met de statuten van FMS, immers die persoon zou geen rechtsgeldig lid meer zijn van het bestuur van FMS. Naar aanleiding daarvan wordt geadviseerd om na te gaan wie er op dit moment rechtsgeldig in het bestuur van FMS zitten. Ook wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de informatie betreffende FMS bij het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao zo spoedig mogelijk wordt bijgewerkt.

Tot slot wordt hierbij opgemerkt dat de adviseur in de omslag ook een concept van de fusieakte tussen FMS en Stichting voor Taalplanning (hierna: FPI) heeft aangetroffen. Uit dat concept blijkt dat het voornemen bestaat om bij de fusie van FMS en FPI een nieuwe stichting op te richten die het vermogen van FPI en FMS zal verkrijgen onder algemene titel. Uit de informatie in de omslag kan echter niet worden geconcludeerd dat het voornoemd concept het definitief concept is. Op basis daarvan heeft de adviseur ook niet ambtshalve de concept getoetst. Volledigheidshalve wordt u geadviseerd om tezamen met de fusieakte ook zorg te dragen voor het opstellen van een profielschets voor ieder commissaris van de bij de fusie op te richten stichting. Geadviseerd wordt om zodra er sprake is van een definitief concept van de fusieakte alsmede de hierbij behorende specifieke profielschets om deze aan de adviseur voor te leggen ter toetsing.

8 Conclusie en Advies

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om uitvoering te geven aan het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder lid van het bestuur van FMS dan wel na de fusie van FMS en FPI voor ieder commissaris van de bij die fusie op te richten stichting vast te stellen, zodat de eerstvolgende te benoemen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd de definitieve concept fusieakte tussen FMS en FPI te zijner tijd aan te bieden aan de adviseur voor advies.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om na te gaan wie er op dit moment rechtsgeldig in het bestuur van FMS zitten.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat de informatie betreffende FMS bij het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao zo spoedig mogelijk wordt bijgewerkt.

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt wederom geadviseerd om bij de meldingen van de kandidaten eveneens expliciet aan te geven ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer Julius W.E. de Jongh als lid van het bestuur, tevens voorzitter, van FMS.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer Weshall E.G. Paulina en de heer Farrel Steen als leden van het bestuur van FMS.

De adviseur brengt onder uw aandacht dat de benoeming van de leden van het bestuur in de functie van secretaris en penningmeester van het bestuur van FMS de bevoegdheid is van het bestuur van FMS.

SBTNO

De adviseur corporate governance