

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer Stanley M. Palm
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummer 2015/046325 Uw brief van: 16 sept. 2015 Ons nummer: 19102015.01 Willemstad, 19 oktober 2015
(letter):
Onderwerp: Voornemen benoeming bestuurslid CITI (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 besluit van 16 september 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2015/046325, ontvangen op 18 september 2015, is het voornemen tot het benoemen van een lid van het bestuur bij Stichting Curaçao Innovation and Technology Institute (hierna: (CITI) 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 documenten

- Besluit Raad van Ministers van 16 september 2015 (zaaknummer 2015/046325);
- Brief van de Minister van Economische ontwikkeling (hierna: de Minister) van 9 september 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de kandidaat (zaaknummer 2015/046325);
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Statuten van Stichting Secretariaat Curaçaos Informatica Stimulerings Plan (CISP-Secretariaat) van 19 september 1994;
- Fusieakte Stichting Secretariaat Curaçaos Informatica Stimulerings Plan en Stichting Innovatie Centrum Curaçao van 1 september 2014; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Stichting Secretariaat Curaçaos Informatica Stimulerings Plan van 14 oktober 2015.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van 16 september 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2015/046325, ontvangen op 18 september 2015, is het voornemen inhoudende de benoeming van [REDACTED] als lid van het bestuur van CITI ongemotiveerd aan de adviseur gemeld. De stichting met de naam Stichting Curaçao Innovation and Technology Institute bestaat conform het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao echter niet. Bij navraag bij het Ministerie van Economische Ontwikkeling heeft de adviseur kunnen vernemen dat het voornemen bestaat de naam en statuten van de Stichting Secretariaat Curaçaos Informatica Stimulerings Plan (hierna: CISP-Secretariaat) te wijzigen en deze stichting de naam Stichting Curaçao Innovation and Technology Institute te geven. De adviseur gaat daardoor ervan uit dat kennelijk het voornemen bestaat om deze persoon te benoemen als lid van het bestuur van CISP-Secretariaat.

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.

Profielchets 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 bestuurslid

In overeenstemming met artikel 6 van de statuten van CISP-Secretariaat bestaat het bestuur van CISP-Secretariaat uit vijf en ten hoogste negen leden. Conform artikel 6 lid 2 van de statuten van CISP-Secretariaat wordt één lid benoemd door het Bestuurscollege van het Eilandgebied Curaçao (lees nu: de Minister of de Regering). Verondersteld wordt dat deze functie momenteel vacant is dan wel zal worden. Het is uit de aangeleverde documenten niet gebleken dat deze al dan niet vacant is daar de huidige samenstelling niet aan de adviseur is gemeld. Vanwege het uitblijven van een vastgestelde specifieke profielchets heeft de adviseur als toetsingscriteria de algemene profielchets 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.

Zoals reeds gesteld, heeft de Minister de melding van de betreffende kandidaat zonder enige motivering aan de adviseur gemeld. Uit het CV van de betreffende kandidaat volgt het volgende:

- Uit het CV van [REDACTED] kan worden afgeleid dat hij onder meer een HBO-opleiding Bachelor of Business Economics heeft afgerond. Hij heeft affiniteit met de doelstelling van de stichting en is momenteel accountmanager bij een financiële instelling. Uit zijn CV kan, alhoewel het een zeer uitgebreide CV betreft met een ruime beschrijving van zijn werkervaring alsmede overige activiteiten niet worden afgeleid dat hij in voldoende mate over de nodige bestuurservaring dan wel toezichthoudende ervaring beschikt.



██████████ is kennelijk als lid van het bestuur van CISP-Secretariaat voorgedragen. Uit het CV van betrokkene blijkt niet, dat hij een toezichhoudende functie heeft bekleed dan wel een vergelijkbare bestuurservaring in de zin van de algemene profielschets heeft. Het feit dat hij weliswaar affiniteit heeft met de doelstelling van de stichting waarin het voornemen bestaat om hem te benoemen is niet toereikend om te stellen dat hij voldoet aan die vereiste zoals vervat in de algemene profielschets. Ook uit de overige informatie zoals opgenomen in het CV van betrokkene volgt eveneens niet dat hij op andere wijze toezichhoudende ervaring dan wel kennis heeft opgedaan.

Reeds in eerdere adviezen is gesteld, dat ook al heeft een persoon een HBO-niveau en affiniteit met de doelstelling van een stichting brengt dat niet automatisch met zich mee dat die persoon ook bekwaam is om een toezichhoudende functie bij die stichting te bekleden. Een toezichhouder dient immers ook aan de overige vereisten van een profielschets te voldoen. Bovendien is het voornemen om deze kandidaat te benoemen geheel ongemotiveerd. Overigens in het geval dat uit het CV van de kandidaat niet alle vereisten van de algemene profielschets kunnen worden afgeleid, waaronder de nodige bestuurservaring, kan dit in de brief van de Minister met de melding worden gemotiveerd.

In casu kan gelet op het voorgaande niet anders worden geconcludeerd dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van ██████████ als lid van het bestuur van CISP-Secretariaat. Indien deze kandidaat echter wel over de nodige bestuurservaring beschikt dan kan het voornemen wederom aan de adviseur worden gemeld voor nader advies.

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 kandidaat - 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

De statuten van CISP-Secretariaat zijn nog niet aangepast aan de bepalingen van de Code. Van een raad van commissarissen-model zoals voorgeschreven door de Code is er bij CISP-Secretariaat nog geen sprake. Wel heeft de adviseur begrepen dat er kennelijk reeds een concept statutenwijziging gereed is.

Naar aanleiding daarvan wordt aan de Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers geadviseerd om de voorgenomen statutenwijziging van CISP-Secretariaat met als benaming CITI zoals te doen gebruikelijk aan de adviseur voor te leggen ter toetsing opdat dat de statuten van CISP-Secretariaat zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen kunnen worden vastgesteld.

Geadviseerd wordt eveneens om zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder lid van het bestuur dan wel na de voorgeschreven statutenwijziging voor ieder commissaris van CISP-Secretariaat hierna CITI vast te stellen, zodat de eerstvolgende te benoemen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

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 bepalingen 4.2 van de Code.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om de voorgenomen statutenwijziging van CISP-Secretariaat met als benaming CITI zoals te doen gebruikelijk aan de adviseur voor te leggen ter toetsing opdat dat de statuten van CISP-Secretariaat zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen kunnen worden vastgesteld.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder lid van het bestuur en na de voorgeschreven statutenwijziging voor ieder commissaris van CISP-Secretariaat wordt vastgesteld, zodat de eerstvolgende kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt wederom geadviseerd om bij de voordrachten van kandidaten de bepalingen in de Landsverordening corporate governance na te leven, zodanig dat de voordrachten worden gemotiveerd.

Bij die motivering dient expliciet te worden aangegeven ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen.

- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van [REDACTED] als lid van het bestuur van CISP-Secretariaat, daar het bij deze kandidaat, onverlet het feit dat hij een HBO-niveau en affiniteit heeft met de doelstelling van de stichting, niet (in voldoende mate) is gebleken, dat hij over de nodige (toezichthoudende) ervaring en kennis beschikt, zoals vastgesteld in de algemene profielschets en omdat het voorgaande ook niet uit enige motivering van de Minister is gebleken.

Indien deze kandidaat echter wel over de nodige bestuurservaring beschikt dan kan het voornemen wederom aan de adviseur worden gemeld voor nader advies.

SBTNO

De adviseur corporate governance