

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Verkeer, Vervoer
en Ruimtelijke Planning
Mevr. Zita Jesus-Leito
Berg Arrarat Perceel C
Alhier

Uw nummers 2017/035648 Uw brief van: 4 oktober 2017 Ons nummer: 26102017.02 Willemstad, 26 oktober 2017
(letters):
Onderwerp: Advies inzake benoeming bestuurslid FKP
(art. 9 P.B. 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

De openbare rechtspersoon Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Landsverordening corporate governance (P.B. 2014, no. 3 (G.T.)) (hierna: de Landsverordening), 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 4 oktober 2017 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2017/035648, ontvangen op 6 oktober 2017, is het voornemen tot het benoeming van een lid in het bestuur/raad van commissarissen van Fundashon Kas Polular (hierna: FKP) aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 4 augustus 2016 (nummer: 04082016.01), 21 april 2016 (nummer: 1042016.01) en 18 december 2015 (nummer: 18122015.01) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht betreffende voorgenomen benoemingen van bestuursleden bij FKP. Voornoemde adviezen moeten 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 het bestuur van FKP e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit van de Raad van Ministers van 4 oktober 2017 (zaaknummer: 2017/035648);
- Brief van 29 september 2017 aan de Raad van Ministers betreffende de voorgenomen voordracht (zaaknummer: 2017/035648);

- Brief van 1 oktober van de Minister van Verkeer, Vervoer en Ruimtelijke Planning aan de SBTNO met het voornemen (zaaknummer: 2017/035648);
- Brief van het bestuur van FKP aan de Minister van 21 september 2017 met de “bindende voordracht kandidaat voor het bestuur van FKP” (ref: FKP/VEK/ER);
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Statuten van FKP, laatstelijk gewijzigd op 26 augustus 2002; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van FKP van 24 oktober 2017.

3 Toetsing voornemen tot benoeming bestuurslid

Per brief van 1 september 2017 (zaaknummer: 2017/035648) heeft de Minister de melding van de voorgenomen benoeming gemotiveerd aan de adviseur doen toekomen.

Op grond van artikel 6 lid 2 van de statuten van FKP geschiedt deze melding op bindende voordracht van het bestuur van de stichting aan de Minister.

Het voornemen van de Minister is om mevrouw Maritza Azriella Becher-de Windt te benoemen als juridische expert in de raad van commissarissen van FKP. Kennelijk is het voornemen van de Minister om een bestuurslid te benoemen daar de statuten van FKP nog niet zijn aangepast conform het raad van commissarissen model en derhalve nog steeds een bestuur en bestuursleden kent.

Hoewel de Minister in haar brief refereert aan het conceptprofiel van juridisch expert van FKP, is uit de aangeleverde stukken niet gebleken dat er reeds specifieke profielen voor FKP zijn opgesteld.

Uit het schrijven van het bestuur van FKP aan de Minister van 21 september 2017 (ref: FKP/VER/ER) kan evenwel worden opgemaakt dat FKP de algemene profielschets, zoals vastgesteld bij besluit d.d. 22 september 2010 no. 2010/55035, hanteert door het volgende te stellen:

“(…)

Voor de vervulling van de taak van de raad van commissarissen dienen in iedere raad van commissarissen minimaal leden benoemd te worden met de volgende specifieke kennis/deskundigheid:

1. een lid met financiële kennis en ervaring
2. een lid met juridische kennis en ervaring
3. een lid met bedrijfseconomische kennis en ervaring
4. een lid met specifieke kennis en ervaring in de gebieden waar de rechtspersoon actief is.

Het gaat hierbij dan ook om verschillende profielen die in elke raad aanwezig dienen te zijn.

(…)”

Voor de toetsing van de voorgedragen kandidaat zal de adviseur derhalve vooralsnog uitgaan van de geformuleerde eisen en criteria in de algemene profielschets, inclusief de daarin opgenomen samenstelling voor wat betreft de benodigde expertise in de raad.

Met betrekking tot de omvang en samenstelling van het bestuur is in de statuten van FKP, artikel 6 lid 1, bepaald dat het bestuur van de stichting bestaat uit 9 leden en dat conform lid 1 sub c zes leden worden benoemd op grond van hun betrokkenheid bij de samenleving. Voor de volledigheid wijst de adviseur er op dat artikel 6 lid 1 sub a en b niet in overeenstemming zijn met de Code.

De huidige samenstelling van het bestuur is volgens de bijlage “samenstelling en profiel bestuursleden FKP” bij de brief van FKP aan de Minister van 21 september als volgt:

Naam:	Profiel:
V. Evers-Kleinmoedig	financieel-deskundige
R. Ricardo	-----
E. Gerard	-----
T. Ignatia	-----
M. Casseres	bedrijfs-economische kennis en ervaring
S. Bonofacio	specifieke kennis in gebieden waarin FKP actief is
G. Santiroma	-----

Het bestuur bestaat momenteel dus uit 7 leden, bij wie van 3 leden is vermeld aan welk profiel zij voldoen. Het bestuur stelt met betrekking tot de samenstelling in de brief aan de Minister verder dat er nog een bestuurslid met juridische kennis en ervaring ontbreekt en geeft daarbij gemotiveerd aan dat mevrouw Bercher-de Windt voldoet aan dit profiel:

(...)

Uit het CV van mevrouw Becher-de Windt blijkt dat zij beschikt over een HBO denk- en werkniveau. Zij is Managing Director en bestuurslid geweest van verschillende bedrijven en heeft in het kader hiervan de nodige ervaring verworven op het gebied van besturen, organisatieprocessen en besluitvormingsprocessen. Hiermee voldoet zij aan de vereiste toezichthoudende ervaring, danwel bestuurservaring.

Mevrouw Becher-de Windt heeft een afgeronde juridische opleiding en is advocaat van beroep. Daarnaast is zij momenteel tevens lid van raad van toezicht en bestuurslid van verschillende organisaties, alsmede docent Staats- en Bestuursrecht op de University of Dutch Caribbean.

(...)

In haar schrijven van 1 september 2017 (zaaknummer: 2017/035648) geeft de Minister de volgende onderbouwing voor de voordracht van mevrouw Bercher-de Windt als bestuurslid van FKP in het profiel van juridisch expert:

“(…)

Mevrouw M. Becher- de Windt beschikt over kennis en ervaring op juridisch gebied, waaronder advocaat-medewerker van B-Legal B.V. en de Jackson Law Firm, beide Curaçaose advocatenkantoren. Gezien haar ervaring ook als parttime docente staatsrecht, administratieve wetgeving en ook als bestuurder van een eigen advocatenkantoor, kan gesteld worden dat de mevrouw M. Becher- de Windt voldoende bestuurlijke ervaring heeft. Zij heeft een HBO werk-en denkniveau.

Gezien haar profiel, de onderlinge diversiteit van de deskundigheid van de huidige samenstelling van de raad van commissarissen, alsmede het vermogen tot onafhankelijke oordeelsvorming, ligt het in de lijn der verwachtingen dat mevrouw M. Becher- de Windt een nuttige bijdrage aan de doelstellingen van FKP kan leveren.

(…)”

Uit de beoordeling van het CV van mevrouw Maritza Azriella Becher-de Windt en de gemotiveerde voordracht van het bestuur van FKP en de Minister kan redelijkerwijs worden aangenomen dat zij, gelet op haar opleiding en werkervaring alsmede het feit dat zij bestuurservaring heeft, voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van het bestuur van FKP in het profiel van juridisch deskundige.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Maritza Azriella Becher-de Windt als lid van het bestuur van FKP.

4 Overig

De adviseur vraagt op deze plaats nogmaals uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code Corporate Governance er geen sprake dient te zijn van belangenverstremgeling bij commissarissen (bestuursleden) van een overheidsentiteit,

verwezen wordt naar artikel 2.1.2 van de Code. Tevens dient iedere commissaris 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 integriteittoets 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.

In de brief van het bestuur van FKP aan de Minister van 21 september wordt als aanleiding voor de bindende voordracht om te voorzien in de vacature van een bestuurslid genoemd, het bereiken van het vereiste aantal van acht leden, zodat het besluit tot de statutenwijziging kan worden genomen (conform het Raad van Commissarissen-model en met toepassing van de bepalingen uit de Code).

Conform artikel 24 van de statuten van FKP moet een besluit tot statutenwijziging genomen worden met ten minste twee/derde (2/3) van de geldig uitgebrachte stemmen op een bestuursvergadering waar tenminste acht bestuursleden aanwezig zijn.

Met de benoeming van mevrouw Bercher-de Windt als bestuurslid van FKP zou de omvang van het bestuur uitkomen op de benodigde 8 leden.

In verband met het voornemen om de statuten van FKP te wijzigen wil de adviseur de Minister wijzen op de volgende tekst uit het advies van 21 oktober 2016 (nummer: 21042016.07):

“(…)

Conform het huidig beleid van het Land kunnen er maximaal zeven (7) leden in de raad van commissarissen van de stichtingen en vennootschappen zitting nemen. In lijn met voornoemd beleid wordt geadviseerd te bewerkstelligen dat in zo'n vroeg mogelijke stadium de nodige afspraken binnen het huidig bestuur van FKP worden gemaakt, opdat vanaf het moment dat de nieuwe statuten van kracht zijn dat er dan maximaal zeven leden in de raad van commissarissen van FKP zitten. De namen van de maximaal zeven leden van de raad van commissarissen van FKP zouden te zijner in de slotbepaling van de nieuwe statuten kunnen worden opgenomen.

Omwille van het niet te veel afwijken van het huidig beleid van maximaal zeven (7) commissarissen per stichting dan wel vennootschap wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat (...) in het kader van de vereiste voor een statutenwijziging het aantal van maximaal acht (8) leden in het bestuur en na statutenwijziging maximaal zeven (7) leden van de raad van commissarissen niet wordt overschreden.

(…)

De adviseur benadrukt hierbij dat het maximum van het aantal leden van de raad van commissarissen 7 leden mag tellen doch dat bij het opstellen van de profielschets onderbouwd dient te worden waarom een bepaalde omvang noodzakelijk is. Het zou immers ook zo kunnen zijn dat gelet op de aard en omvang van FKP zij zouden kunnen volstaan met een raad van commissarissen van vijf leden.

5 Conclusie en advies

- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van FKPP zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen van het Land worden aangepast.
- De Minister dan wel de regering wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen zo spoedig mogelijk een specifieke profielschets FKP voor de leden van de raad van commissarissen opstelt conform artikel 2 lid 3 van de Code en deze vervolgens gemotiveerd ter toetsing aan de adviseur aanbiedt.

- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat mevrouw Maritza Azriella Becher-de Windt als lid van het bestuur van FKP in het profiel van juridisch expert.

SBTNO
De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën

SBTNO website

