

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Financiën
Dr. J. Jardim
Pietermaai
Alhier

Uw nummer (letter): 2013/041592 Uw brief van: 17 juli 2013 Ons nummer: 06082013.01 Willemstad, 6 augustus 2013

Onderwerp: Advies inzake voornemen tot benoeming Afd:
bestuurslid van Stichting Gaming Control Board
alsmede ontslag van een lid (art. 9 10, AB 2009 no.
92)

Bijlagen:

1 Inleiding

Op o.a. 15 mei 2013 heeft de adviseur reeds advies uitgebracht over voorgenomen benoeming van een bestuurslid van de Stichting Gaming Control Board (GCB).

Voor genoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies.

De adviseur zal in dit advies volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als bestuurslid van de GCB e.e.a. in aansluiten op de eerder uitgebrachte adviezen.

De adviseur zal in het verlengde van haar eerder uitgebrachte adviezen m.b.t. ontslag van bestuursleden tevens adviseren over het voorgenomen ontslag van het bestuurslid.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Schrijven van de Minister van Financiën d.d. 10 juli 2013.
- C.V. van de voorgedragen kandidaat.
- Statuten van de GCB d.d. 19 april 1999.

3 Toetsing voornemen tot benoeming bestuurders

Bij de toetsing van de aangemelde kandidaat ter benoeming als bestuursleden van GCB heeft de adviseur als toetsingscriteria gehanteerd de in de algemene profielschets geformuleerde eisen voor leden van de Raad van Commissarissen (bestuur) alsmede de statutaire vereisten. De Minister heeft in zijn schrijven van 10 juli 2013 gemotiveerd aangegeven waarom hij betrokkene heeft voorgedragen ter benoeming in de functie en waarom de kandidaat naar zijn oordeel geschikt is voor de functie.

Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van de kandidaat mevrouw Z.M. Maurera-Tromp alsmede de door de Minister aangedragen motivering kan redelijkerwijs worden aangenomen dat de kandidaat voldoet aan de hiervoor aangegeven vastgestelde algemene profielschets en statutaire vereisten. Betrokkene heeft een academische opleiding en beschikt derhalve over de minimale vereiste HBO werk- en denkniveau. Betrokkene heeft tevens voldoende relevante bestuurservaring om de functie te kunnen vervullen.

Uitgaande van de statuten en doelstellingen van de GCB alsook de in de algemene profielschets geformuleerde eisen voor leden van de Raad van Commissarissen bij overheidsentiteiten, heeft de adviseur gelet op het voorgaande geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van mevrouw Z.M. Maurera-Tromp als lid en secretaris van de GCB, e.e.a. na de afwikkeling van het ontslag van de zittende secretaris.

4 Wettelijke en statutaire bepalingen ontslag bestuurslid

Conform het tweede lid van artikel 10 van de verordening doet de adviseur corporate governance de Minister, de Raad van Minister dan wel Regering schriftelijk haar advies toekomen over de vraag of het voorgenomen ontslag voldoet aan de toepasselijke regelgeving, de Code Corporate Governance en aan de statuten van de overheidsentiteit en over de vraag of de overheidsentiteit op grond van de voor het voorgenomen ontslag aangevoerde argumenten in redelijkheid tot een ontslag kan komen. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het voorgenomen ontslag en of er al dan niet in redelijkheid tot het voorgenomen ontslag kan worden gekomen.

Conform artikel 8 van de statuten van de GCB is de Minister dan wel de Regering bevoegd een bestuurslid te ontslaan indien een bestuurslid :

- handelt in strijd met de wet of statuten;
- niet meer voldoet aan de voorwaarden gesteld in artikel 6 lid 4;
- zijn taken niet naar behoren uitoefent.

Alhoewel voornoemde artikel stelt dat de Minister dan wel de Raad van Minister een bestuurder in voornoemde gevallen kan ontslaan, is de Minister dan wel de Raad van Minister daar niet geheel vrij in en kan dit niet ongemotiveerd dan wel zonder een deugdelijke motivering dan wel onderbouwing geschieden.

Ingevolge artikel 2:7 BW zijn de rechtspersoon en degenen die krachtens de wet of de statuten bij zijn organisatie zijn betrokken, gehouden zich als zodanig jegens elkander gedragen naar hetgeen door redelijkheid en billijkheid wordt gevorderd. Een tussen hen krachtens wet, gewoonte, statuten, reglement, besluit of overeenkomst geldende regel of beslissing is niet van toepassing voor zover dit in de gegeven omstandigheden naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.

In het licht van artikel 2:7 BW almede de principes van Good Corporate Governance dient het bestuur dan wel de bestuursleden gehoord te worden t.a.v. het voorgenomen ontslag.

De Code heeft als uitgangspunt dat de overheidsentiteit een lange termijn samenwerkingsverband is van de diverse bij de overheidsentiteit betrokken partijen. In beginsel dient het aftreden van een lid van de Raad van Commissarissen dan wel bestuurslid te geschieden conform een rooster van aftreden¹.

Tussentijds aftreden kan geboden zijn bij onvoldoende functioneren van een lid, structurele onenigheid van inzichten tussen leden, onevenredigheid van belangen of indien de integriteit van een lid in het geding is².

Voor de vaststelling van het voorgaande is de (periodieke) evaluatie van de leden van de Raad van Commissarissen dan wel bestuursleden noodzakelijk³. Dan wel dient vast te staan dan een lid gehandeld heeft in strijd met de wet of de statuten.

¹ Artikel 2.10 Code

² Artikel 2.11 Code

³ Artikel 4.2 Code

5 Beoordeling van het verzoek en de gronden voorontslag

Als eerste zij gesteld dat zoals reeds hierboven is aangegeven alvorens tot het ontslag van een bestuurslid kan worden overgegaan de leden van het bestuur gehoord dienen te worden m.b.t. de gronden dan wel redenen voor zijn ontslag. Om te kunnen beoordelen of de RvM dan wel de Minister op grond van de voor het voorgenomen ontslag aangevoerde punten dan wel argumenten in redelijkheid tot ontslag van de commissaris kan overgaan, is het van belang dat de adviseur tevens beschikt over het verweer van de leden van het bestuur m.b.t. de gronden voor het voorgenomen ontslag. Het proces van hoor en wederhoor dient dus te hebben plaatsgevonden en deze stukken dienen tevens aan de adviseur te worden overlegd. Reeds gelet op het ontbreken hiervan heeft de adviseur in beginsel zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen ontslagen.

Slechts indien de ontslaggronden reeds (onomstotelijk) vast staan dan kan dit achterwege blijven. Gezien het feit dat er geen achterliggende documenten en informatie is verstrekt met betrekking tot de genoemde ontslag gronden kan niet gesteld worden dat alle gronden vast staan.

Om in redelijkheid tot een ontslag te kunnen komen moet immers onder andere vast komen te staan dat een handelen dan wel nalaten van een lid van het bestuur in strijd is met de statuten, wet en regelgeving waaronder de code alsmede dat door dit handelen dan wel nalaten de belangen van de overheidsentiteit niet in voldoende mate gewaarborgd worden dan wel behartigd worden dan wel de overheidsentiteit hierdoor schade heeft geleden dan wel kan lijden.

Hierbij dient tevens rekening te worden gehouden met de "comply or explain" beginsel zoals vervat in artikel 4.5 van de Code.

Als motivering voor het voorgenomen ontslag heeft de Minister het volgende gesteld:

De statuten van de GCB schrijven voor in art. 4, lid 6 dat bestuursleden geen directe of indirecte belangen bij de kansspelenindustrie mogen hebben. Noch het aangeleverde CV van de heer Dos Santos noch de beoordeling van de toenmalige adviseur Corporate Governance bieden hierover uitsluitel. Deze kwestie wordt dringender, aangezien uit informatie afkomstig vanuit de GCB is gebleken dat gedurende de periode van het bestuurslidmaatschap van de heer Dos Santos, hij bij herhaling informatie met betrekking tot individuele casino's direct bij individuele GCB-medewerkers heeft opgevraagd, zonder dat hiervoor evidente redenen werden opgegeven.

Transparency International concludeert in het rapport "National Integrity System Assessment: Curacao 2013" mede op basis van de benoeming als GCB-bestuurslid van de heer L. Dos Santos, die directe familiebanden heeft met zowel de toenmalige minister van Financiën als met een van de grotere spelers in de kansspelenindustrie, als volgt: "the casino sector appears to have undue influence over government policy and supervisory activities" (pag. 216, 1e en 2e alinea).

Bovendien heeft de praktijk van de afgelopen twee jaar in de GCB - blijkens het ontbreken van door betrokkene uitgeschreven vergaderoproepingen, notulen en/of andere verslagen - uitgewezen dat betrokkene niet geschikt is gebleken voor het adequaat functioneren als bestuurssecretaris van de GCB.

Op basis van het bovenstaande acht ik voortzetting van het bestuurslidmaatschap cq. Het secretarisschap van de heer L.R. Dos Santos bij de GCB niet opportuun.

Gesteld kan worden dat de door de minister naar voren gebrachte gronden dan wel feiten grondslag kunnen opleveren voor ontslag van de bestuursleden.

Doch alvorens tot ontslag over te kunnen gaan dient de betreffende bestuurslid in deze gehoord te worden. De gronden dienen met inachtneming van het verweer van het bestuurslid nader onderbouwd te worden en zo nodig gestaafd te worden met de relevante onderliggende stukken. U wordt geadviseerd om het verweer van het bestuur tezamen met de onderliggende stukken wederom aan de adviseur voor te leggen ter finale toetsing.

Gelet op het voorgaande dan wel het ontbreken van de onderliggende stukken en in het bijzonder dat het lid van het bestuur nog niet in de gelegenheid is gesteld op het voorgenomen ontslag te reageren dan wel in deze is gehoord, heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen ontslag van het betreffende lid van het bestuur van de GCB.

6 Conclusie en advies

- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat mevrouw Z.M. Maurera-Tromp als bestuurslid en secretaris van de GCB na de afwikkeling van het ontslag van de zittende secretaris.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen ontslag van de secretaris van de GCB.
- De adviseur adviseert de Minister, de Regering dan wel de Raad van Minister om het betreffende lid te horen t.a.v. het voorgenomen ontslag.
- De adviseur adviseert de Minister, de Regering dan wel de Raad van Minister om de overwegingen na het horen van het bestuurslid zo nodig nader te onderbouwen met in achtname van het gestelde in dit advies.
- De adviseur adviseert de Minister, de Regering dan wel de Raad van Minister om na het horen van het bestuurslid t.a.v. de voorgenomen ontslagen dit verzoek wederom aan de adviseur te melden conform de verordening.

De SBTNO
adviseur corporate governance

cc.
Minister-President