

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 nummer 2015/40901 Uw brief van: 5 augustus 2015 Ons nummer: 01092015.01 Willemstad, 1 september 2015
(letter):
Onderwerp: Voornemen benoeming bestuurslid SGE (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 5 augustus 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2015/40901, ontvangen op 7 augustus 2015, is het voornemen tot het benoemen van een lid van de raad van commissarissen bij Fundashon Sentro Pa Guia Edukashonal (hierna: SGE) 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 5 augustus 2015 (zaaknummer 2015/40901);
- Brief van de Minister van Onderwijs, Wetenschap, Cultuur en Sport (hierna: de Minister) van 31 juli 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de kandidaat (zaaknummer 2015/40901);
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Statuten van SGE van 23 juni 2000; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SGE van 31 augustus 2015.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van 5 augustus 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2015/40901, ontvangen op 7 augustus 2015, is het voornemen inhoudende de benoeming van [REDACTED] als lid van de raad van commissarissen van SGE ongemotiveerd aan de adviseur gemeld. SGE kent echter geen raad van commissarissen. De adviseur gaat daardoor ervan uit dat kennelijk het voornemen bestaat om deze persoon te benoemen als lid van het bestuur van SGE.

Uit de informatie in de omslag was gebleken dat bepaalde informatie ontbrak. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur op 17 augustus 2015 aan de Minister verzocht om nadere informatie aan de adviseur te doen toekomen op uiterlijk 25 augustus 2015 een en ander rekening houdende met de termijn waarbinnen de adviseur advies dient uit te brengen (nummer 17082015.01). De adviseur heeft daarop geen reactie ontvangen.

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.

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 bestuurder

In overeenstemming met artikel 4 lid 1 van de statuten van SGE heeft de stichting een bestuur bestaande uit zeven bestuurders, waaronder:

- twee personen met kennis op het gebied van financiën en/of marketing die als eerste en tweede penningmeester fungeren;
- twee personen met kennis en ervaring op het gebied van onderwijs en educatie in de Antilliaanse samenleving, die als eerste en tweede secretaris fungeren;
- een persoon met kennis en ervaring op juridisch gebied.

Conform artikel 4 lid 2 van de statuten van SGE worden de bestuurders benoemd, ontslagen en geschorst 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.

Zoals reeds gesteld, heeft de adviseur op 17 augustus 2015 vanwege het ontbreken van bepaalde informatie aan de Minister verzocht om nadere informatie (nummer 17082015.01). Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

(5)

Overigens gaat de adviseur er vooralsnog van uit, gezien het CV van ██████████, dat het voornemen bestaat om ████████ kennelijk te benoemen in de profiel van een persoon met kennis en ervaring op het gebied van onderwijs en educatie in de samenleving, zoals opgenomen in artikel 4 van de statuten van SGE.

Na een voorlopige toetsing van het voornemen betreffende de benoeming van ██████████ aan de hand van ████████ CV aan zowel het profiel zoals opgenomen in de statuten van SGE als de algemene profielschets blijkt vooralsnog dat ████████ geen toezichthoudende functie heeft bekleed dan wel een vergelijkbare bestuurservaring heeft. Ook uit de overige informatie zoals opgenomen in het CV van betrokkene volgt eveneens niet dat ████████ op andere wijze vergelijkbare toezichthoudende ervaring dan wel kennis heeft opgedaan. Ook is de huidige samenstelling van het bestuur van SGE, alsmede het profiel van die leden, niet aan de adviseur gemeld.

Hierbij wordt ook verwezen naar de eerdere adviezen, waarin is gesteld, dat bij het ontbreken van enige motivering dan wel een deugdelijke motivering, waaruit de geschiktheid van de kandidaat blijkt en indien niet is aangegeven dan wel onderbouwd ter vervulling van welke profiel een kandidaat is voorgedragen, kan de adviseur, indien ook uit het CV van de kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet, niet anders oordelen dan dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming. Het feit dat de kandidaat voldoet aan de vereiste opleiding van tenminste HBO-niveau en kennis en ervaring op het gebied van onderwijs en educatie in de samenleving heeft, impliceert niet automatisch dat die persoon ook bekwaam is om een toezichthoudende functie bij een stichting te bekleden. De opleiding en ervaring van een voorgedragen kandidaat dienen immers ook aan te sluiten bij de algemene profielschets in samenhang met de doelstelling en/of aard van de stichting. Op grond daarvan dient ook te zijn voldaan aan de vereiste bestuurservaring.

Uit de aangeleverde documenten blijkt, vooralsnog dat ██████████ niet voldoet aan de gestelde eisen.

Conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur gaarne alsnog:

1. de informatie inhoudende de huidige samenstelling van het bestuur van SGE (aantal, achtergrond en profiel van die bestuurders); en
2. de gronden waaruit blijkt dat ██████████ voldoet aan de vereiste bestuurservaring.

(5)

Op voornoemd schrijven heeft de adviseur geen reactie ontvangen.

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 ██████████ kan worden afgeleid dat ████████ onder meer een HBO Onderwijzersopleiding heeft. ████████ heeft onder meer werkervaring opgedaan in het onderwijs. Op dit moment is ████████ directeur van een lagere school. Uit ████████ CV kan niet worden afgeleid dat ████████ bestuurservaring heeft.

██████████ is kennelijk als lid van het bestuur van SGE voorgedragen. Uit het CV van betrokkene blijkt niet dat ████████ een toezichthoudende functie heeft bekleed dan wel een vergelijkbare bestuurservaring in de zin van de algemene profielschets heeft. Het feit dat ████████ schooldirecteur is, impliceert niet dat die werkzaamheden van soortgelijke aard zijn als die van een bestuurder dan wel toezichthouder van rechtspersonen zoals vereist door de algemene profielschets. Ook uit de overige informatie zoals opgenomen in het CV van betrokkene volgt eveneens niet dat ████████ op andere wijze vergelijkbare toezichthoudende 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 het niet automatisch met zich mee dat die persoon ook bekwaam is om een toezichthoudende functie bij die stichting te bekleden. Een

toezichthouder dient immers ook aan de overige vereisten van een profielschets te voldoen. Bovendien is het voornemen om deze kandidaat te benoemen geheel ongemotiveerd. In casu kan gelet op het voorgaande niet anders worden geconcludeerd dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van [REDACTED] als lid van het bestuur van SGE.

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 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. 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 SGE zijn nog niet aangepast aan de bepalingen van de Code. Van een raad van commissarissen-model zoals voorgeschreven door de Code is er bij SGE nog geen sprake. Naar aanleiding daarvan wordt aan de Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van SGE zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen worden aangepast.

Geadviseerd wordt eveneens om zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor iedere bestuurder dan wel na de voorgeschreven statutenwijziging voor ieder commissaris van SGE 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 te bewerkstelligen dat de statuten van SGE zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen worden aangepast.

- 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 iedere bestuurder en na de voorgeschreven statutenwijzing voor ieder commissaris van SGE 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 SGE, daar het bij deze kandidaat, onverlet het feit dat [REDACTED] een HBO-niveau en affiniteit heeft met de doelstelling van de stichting, niet (in voldoende mate) is gebleken, dat [REDACTED] over de nodige (toezichhoudende) ervaring en kennis beschikt, zoals vastgesteld in de algemene profielschets en omdat het voorgaande ook niet uit enige motivering van de Minister is gebleken.

SBTNO

De adviseur corporate governance