

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer E. Rhuggenaath
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummers 2016/013121 Uw brieven van: 6 april 2016
(letters): 2016/013370

Ons nummer: 25042016.01 Willemstad, 25 april 2016

Onderwerp: Voornemen benoeming commissarissen C.D.M.
Holding (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 twee besluiten van 6 april 2016 van de Raad van Ministers met zaaknummers 2016/013121 en 2016/013370, ontvangen op 7 april 2016, is aan de adviseur verzocht de benoeming van twee kandidaten voor de functie van commissaris van C.D.M. Holding N.V. (hierna: CDM) te toetsen.

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 6 april 2016 (zaaknummer: 2016/013121);
- Besluit Raad van Ministers van 6 april 2016 (zaaknummer: 2016/013370);
- Brief van 29 maart 2016 van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) (zaaknummer: 2016/013121);
- Brief van 31 maart 2016 van de Minister (zaaknummer: 2016/013370);
- CV van de voorgedragen kandidaten;
- Onafhankelijkheidsverklaring van de kandidaten;
- Statuten van CDM, laatstelijk gewijzigd op 29 juni 1993; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van CDM van 22 april 2016.

3 Wettelijke bepalingen betreffende het voornemen tot benoeming

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.

4 Toetsing procedureregels en profielschets commissarissen

In overeenstemming met artikel 13 lid 1 van de statuten van CDM wordt het toezicht op de directie uitgeoefend door een door de algemene vergadering van aandeelhouders te bepalen aantal van drie of meer, doch altijd een oneven aantal, commissarissen, waarvan zolang de Rechtspersoon de Nederlandse Antillen (lees nu: de openbare rechtspersoon Curaçao) aandeelhouder is, een te benoemen door de Regering van de Nederlandse Antillen (lees nu: de regering van Curaçao).

Zolang de Rechtspersoon de Nederlandse Antillen (hierna: de openbare rechtspersoon Curaçao) voor meer dan vijfduizend (5.000) aandelen B deelneemt in het kapitaal van de vennootschap, hebben de houders van aandelen B het recht daarenboven ook een bindende voordracht van tenminste twee personen te doen voor de benoeming van een commissaris. Vanwege het uitblijven van een vastgestelde specifieke profielschets heeft de adviseur als toetsingscriteria de algemene profielschets alsmede de statutaire vereisten gehanteerd.

Artikel 2.3 van de Code stelt met betrekking tot de deskundigheid en samenstelling van de raad van commissarissen dat het zodanig dient te zijn dat hij zijn taak naar behoren kan vervullen. Die samenstelling dient te berusten op een bewuste keuze voor kwaliteit ter uitoefening van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen.

De raad van commissarissen dient een profielschets op te stellen voor de leden van de raad van commissarissen van de overheidsentiteit. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de overheidsentiteit en haar onderneming alsook de in dit kader gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen. De profielschets dient onder andere een weerslag te zijn van de aard van de activiteiten, de internationalisatiegraad, de omvang en de specifieke risico's op middellange en lange termijn van de onderneming. Daarbij moet concreet rekening worden gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de desbetreffende overheidsentiteit.

Conform het voorgaande dient het volgende te worden opgesteld en vastgesteld:

- " Een profiel voor iedere afzonderlijke commissaris dan wel een groep van commissarissen, de samenstelling van de raad van commissarissen alsmede de grote (omvang) van de raad van commissarissen oftewel het aantal commissarissen; en
- " De profielschets en samenstelling dienen zo concreet mogelijk te worden opgesteld opdat de voorgedragen kandidaten hieraan kunnen worden getoetst.

5 Toetsing voornemen tot benoeming commissarissen

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 Minister heeft in zijn schrijven aan de Raad van Ministers van 29 maart 2016 (zaaknummer: 2016/01312) de voordracht van de heer Leopold F. Rigaud voor de functie van lid van de raad van commissarissen gemotiveerd. In de brief van de Minister aan de Raad van Ministers van 31 maart 2016 (zaaknummer: 2016/013370) heeft de Minister de voordracht van de heer Kamir E. Lòpez in de functie van lid van de raad van commissarissen van CDM gemotiveerd.

Uit het CV van de te benoemen kandidaten volgt het volgende:

- De heer Leopold F. Rigaud heeft onder andere een universitaire opleiding in Business Economics. Hij heeft in verschillende sectoren, waaronder in de bancaire sector, werkervaring opgedaan. Ook beschikt hij over bestuurservaring. Op dit moment is hij *Managing Director* van een financiële instelling.
- De heer Kamir E. Lòpez heeft een HBO opleiding in *Process and Food Technology*. Hij heeft in verschillende functies in verscheidene sectoren werkervaring opgedaan. Ook beschikt hij over bestuurservaring. Op dit moment is hij *Process Control Engineer* bij een vennootschap.

Uit de beoordeling van het CV van de heer Leopold F. Rigaud kan, redelijkerwijs worden aangenomen dat hij gelet op zijn opleiding en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets. De adviseur heeft dan ook op grond van het voorgaande geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Rigaud als lid van de raad van commissarissen van CDM.

Uit de beoordeling van het CV van de heer Kamir E. Lòpez kan, redelijkerwijs worden aangenomen dat hij gelet op zijn opleiding en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets. De adviseur heeft dan ook op grond van het voorgaande geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Lòpez als lid van de raad van commissarissen van CDM.

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. In deze omslag heeft de adviseur zoop verklaring van de kandidaten niet aangetroffen. Het is aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders zelf om haar eigen beoordeling op de voornoemde aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat.



7 Overige opmerkingen

De statuten van CDM zijn nog niet aangepast conform de Modelstatuten. Naar aanleiding daarvan wordt aan de Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wederom geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van CDM zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de deelnemingen van het Land worden aangepast.

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 te bewerkstelligen dat de statuten van CDM zo spoedig mogelijk in overeenstemming worden gebracht met de Modelstatuten voor de deelnemingen van het Land.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat zo snel mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder lid van de raad van commissarissen van CDM wordt vastgesteld.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer Leopold F. Rigaud en de heer Kamir E. López als leden van de raad van commissarissen van CDM.

SBTNO

De adviseur corporate governance