

Aan dtkv De Raad van Ministers  
De Minister van Economische  
Ontwikkeling  
De heer Stanley Palm  
Molenplein  
Alhier

Uw nummer (letter): 2013/67997 Uw brief van: 30 jan 2014 Ons nummer: 10022014.03 Willemstad, 10 februari 2014

Onderwerp: Advies inzake voornemen ontslag lid van de Raad Afd:  
van Commissarissen CPA N.V. (art. 10, AB 2009  
no. 92)

Bijlagen:

## 1 Grondslag

De openbare rechtspersoon het Land Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Verordening corporate governance (A.B. 2009 no. 92), een schriftelijke overeenkomst aangegaan ingaande 1 mei 2012, met een bij Landsbesluit no. 2012/13836 aangewezen deskundige organisatie zijnde de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO). Uitgaande van de Verordening 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 aangaande het benoemen of ontslaan van bestuurders bij de vennootschappen of –stichtingen oftewel de overheidsentiteiten.

Conform artikel 10 van de Verordening dient indien door of namens de Minister, de Raad van Minister dan wel Regering wordt beslist of meebeslist over het ontslag van een bestuurder, dit voornemen tot dat ontslag schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te worden gemeld.

Op grond hiervan heeft de Ministers, de SBTNO als adviseur corporate governance, middels schrijven d.d. 29 januari 2014, no. 2014/67997 ontvangen door de SBTNO op 30 januari 2014, benaderd met het verzoek om advies ten aanzien van het voornemen tot ontslag van een lid van de commissarissen van CPA N.V.

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 vennootschap of stichting en over de vraag of de vennootschap of stichting 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.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Brief van de Minister van Economische Ontwikkeling d.d. 29 januari 2014 no. 2014/67997 inzake het voornemen tot ontslag van een lid van de Raad van Commissarissen van de CPA N.V..
- Advies van de Wetgeving en Juridische Zaken no. WJZ 13/1923.
- Brief van de Commissaris mevrouw S.M.C. Herrera d.d. 5 september 2013 met de terbeschikkingstelling van haar functie.
- Statuten van de CPA d.d. 6 januari 2012.

## 3 Toetsing ontslag van het lid van de Raad van Commissarissen

Conform artikel 10 van de Verordening dient indien door of namens de Minister, de Raad van Minister dan wel Regering wordt beslist of meebeslist over het ontslag van een bestuurder, dit voornemen tot dat ontslag schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te worden gemeld.

### 3.1 Melding aan de Adviseur

Op grond hiervan heeft de Minister SBTNO als adviseur corporate governance middels schrijven d.d. 29 januari 2014 benaderd met het verzoek om advies ten aanzien van het voornemen tot ontslag verlening aan een lid van de Raad van Commissarissen van de CPA N.V.

In voornoemd schrijven wordt o.a. door de Minister kort gezegd het volgende gesteld dan wel de volgende motivering aangedragen om tot het voornemen te komen.

Middels brief d.d. 5 september 2013 stelt mw. Stella Herrera haar functie als commissaris van Curacao Ports Authority N.V. ("CPA") ter beschikking, totdat wordt voorzien in een nieuwe kandidaat voor voormelde functie. Voor de volledigheid wordt voormelde brief als bijlage gevoegd bij deze brief. Inmiddels is er een geschikte kandidaat gevonden die bereid is om de functie van commissaris voor CPA te vervullen. Ter zake deze nieuwe kandidaat heeft u reeds op 9 december 2013 geadviseerd. Uit het schrijven komt duidelijk naar voren dat mw. Herrera kennelijk geen bezwaren heeft om over te gaan tot haar ontslagverlening als commissaris van CPA.

### 3.2 Wettelijke en statutaire bepalingen

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 vennootschap of stichting en over de vraag of de vennootschap of stichting 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 16 derde lid van de statuten van CPA en artikel 2:136 lid 2 BW kan een bestuurder te allen tijde door de algemene vergadering van aandeelhouders worden ontslagen.

Alhoewel voornoemde artikelen stellen dat de AVA een bestuurder te allen tijde kan ontslaan, is de vennootschap daar niet geheel vrij in en kan dit niet ongemotiveerd dan wel zonder een deugdelijke motivering 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.

De Code heeft als uitgangspunt dat de vennootschap een lange termijn samenwerkingsverband is van de diverse bij de vennootschap betrokken partijen.

In het licht van artikel 2:7 BW almede de principes van Good Corporate Governance dient de de RvC en de Leden van de RvC gehoord te worden t.a.v. het voorgenomen ontslag.

Bij een mogelijk ontslag van de leden van de RvC zullen de voorschriften voor besluitvorming ook in acht moeten worden genomen. Als er binnen vergadering wordt besloten, moet derhalve de raadgevende stem van alle bestuurders/commissarissen worden gevraagd (art. 2:132 lid 4 BW). Bij besluitvorming buiten vergadering moeten bestuur en raad vooraf tijdig worden geïnformeerd (art. 2:135 lid 1 BW), zodat zij desgewenst hun zienswijze met de algemene vergadering kunnen delen. Het niet in acht nemen van deze voorschriften kan leiden tot nietigheid dan wel vernietiging van het besluit.

### **3.3 Beoordeling van het verzoek en de gronden.**

#### **3.3.1 Procedureel**

Als eerste zij gesteld dat zoals reeds hierboven is aangegeven alvorens tot het ontslag van een commissaris kan worden overgegaan de betreffende commissaris gehoord dient te worden m.b.t. de gronden dan wel redenen voor zijn ontslag. Om te kunnen beoordelen of de RvM dan wel de AVA op grond van de voor het voorgenomen ontslag aangevoerde argumenten in redelijkheid tot ontslag van de commissaris kan overgaan, is het van belang dat de adviseur tevens beschikt over het verweer van de commissaris dan wel commissarissen m.b.t. de gronden voor het voorgenomen ontslag. Slecht indien de ontslaggronden reeds vast staan dan kan dit achterwege blijven. Indien een kandidaat zelf te kennen geeft de functie neer te leggen dan wel deze ter beschikking te stellen kan afgezien worden van het voorgaande.

#### **3.3.2 De feiten en Motivering**

Uit het schrijven van de Minister en het schrijven van het betreffend lid blijkt dat het lid van de Raad van Commissarissen haar functie ter beschikking stel opdat een ander kandidaat kan worden benoemd. Het lid verzet zich derhalve niet tot het voorgenomen ontslag dan wel het verzoek om uit de functie te treden.

Gezien het feit dat het verzoek voor de ter beschikking stelling van de functie niet verband houdt met het massaal ontslag traject waarbij ook de continuïteit van de vennootschap in het gedrang zou komen en betrokkene hieraan haar medewerking verleent heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen het voorgenomen ontslag.



Benadrukt wordt dat indien het om een ontslag zou gaan als onderdeel van het massaal ontslag waarbij o.a. de continuïteit van de vennootschap in het gedrang zou komen de adviseur wel zwaarwegende bezwaren zou kunnen hebben tegen zulks een voornemen.

#### 4 Conclusie en advies

De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen het voorgenomen ontslag van mw. S.M.C. Herrera als lid van de Raad van Commissarissen.

De SBTNO  
adviseur corporate governance

cc Minister President

SBTNO Website

