

Aan de Raad van Ministers
de Minister van Financiën
Dr. Jose Jardim
Fort Amsterdam z/n
Alhier

Uw nummer (letter): 2012/064103 Uw brief van: 24 okt 2012 Ons nummer: 26102012.1 Willemstad, 26 oktober 2012

Onderwerp: Advies inzake benoeming interim -directeur Afd:
Refineria di Korsou N.V. (art. 8 en 9 AB 2009 no.
92)

Bijlagen:

1 Grondslag

De openbare rechtspersoon het Land Curacao 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 d.d. 23 mei no. 12/2799 - 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. Op basis hiervan heeft de Raad van Ministers (RvM), de SBTNO als adviseur corporate governance, bij besluit van de RvM d.d. 24 oktober 2012, no. 2012/064103, ontvangen door de SBTNO op 25 oktober 2012, het voornemen van de te hanteren werving- en selectieprocedure en profielschets alsmede het voornemen tot benoeming van een interim-directeur voor Refineria di Korsou N.V. (RdK N.V.) aan de adviseur gemeld, met het verzoek om spoed advies.

Op grond van artikel 8 en 9 van de Verordening 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 Corporate Governance. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers d.d. 24 oktober 2012, no. 2012/064103 ter toetsing van de voorgestelde procedure voor de werving en selectie alsmede de benoeming van de een interim-directeur van RdK N.V.
- Het schrijven d.d. 24 oktober 2012 van de Minister van Financiën m.b.t. het voornemen tot benoeming van een Interim-directeur voor RdK N.V.
- Het rapport van de SOAB "Financieel onderzoek Refineria di Korsou N.V." d.d. 12 oktober 2012, kenmerk 12/0905C/JH.
- De Statuten van Refineria di Korsou N.V. van 8 mei 2012.

3 Toetsing procedureregels, profielschets en benoeming.

Conform artikel 8 van de Verordening corporate governance meldt de Regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren werving- en selectieprocedure alsmede de profielschets aan de adviseur corporate governance.

Conform artikel 9 van de Verordening corporate governance meldt de regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance.

Met betrekking tot de gehanteerde procedure om te komen tot de voorgenomen benoeming van een interim-directeur zij het volgende gesteld.

De adviseur heeft reeds in zijn schrijven d.d. 6 december 2011 met kenmerk 11/1153C/JH gesteld dat de procedure om te komen tot een interim-directeur zonder een open sollicitatie dan deugdelijke headhunting niet voldoet aan de daaraan te stellen eisen inzake openbaarheid en transparantie. Bij de RdK was er reeds een Interim-directeur aangesteld. De overeenkomst met de betreffende interim-directeur is inmiddels geëindigd, waarna twee commissarissen als gedelegeerde bestuurders werden aangesteld.

Ook is bij de RdK reeds een werving- en selectieprocedure opgestart voor twee directeuren. In welke fase deze procedure zich momenteel bevindt is de adviseur niet bekend.

In het schrijven van de Minister van 24 oktober 2012 wordt o.a. het volgende gesteld:

Gezien de voorlopige conclusies van de SOAB inzake het functioneren van het bestuur van de Refineria di Korsou N.V., waarbij deze conclusies uitwijzen dat de continuïteit van de Refineria di Korsou N.V. op korte termijn in gevaar dreigt te komen als er geen urgente stappen ondernomen worden om deze adequaat het hoofd te bieden. Het waarborgen van de continuïteit binnen de Refineria di Korsou N.V. krijgt gestalte door het herstellen van een zuivere scheiding tussen de Raad van Bestuur en de Raad van Commissarissen. De huidige situatie wordt gekenschetst door een vacante directeurspositie binnen de Raad van Bestuur welke vervuld wordt door een gedelegeerde Commissaris van deze zelfde naamloze vennootschap. Ten einde een zuivere scheiding tussen de Raad van Commissarissen en de Raad van Bestuur te herstellen is de Raad van Ministers voornemens een interim-directeur aan te stellen welke geen onderdeel uitmaakt van de huidige Raad van Commissarissen.

In dit kader heeft de RvM als volgt besloten:

- a. Overwegende het waarborgen van de continuïteit van de Refineria di Korsou N.V. welke op korte termijn in gevaar dreigt te komen, dient de zuivere scheiding tussen de Raad van Bestuur en de Raad van Commissarissen herstelt te worden.
- b. Voornemens te zijn om de heer H. Mensche te benoemen als interim-directeur van de Refineria di Korsou N.V., voor een periode van drie maanden, om zo invulling te geven aan punt a.
- c. Bij het benoemen van de heer H. Mensche af te wijken van een open sollicitatie ronde en de benoeming te stelen op de werkervaring van de heer H. Mensche binnen de Refineria di Korsou N.V. en daarbij ook af te zien van de assesment op grond van de heer H. Mensche zijn jaren lange werkervaring binnen de Refineria di Korsou N.V.

In het rapport van de SOAB staat echter het volgende vermeldt

Onder hoofdstuk 2 tweede alinea: "Het is aan u als lezer van dit rapport om uw eigen conclusies te formuleren naar aanleiding van dit rapport van feitelijke bevindingen".

Onder hoofdstuk 5 samenvatting en slot: "Met nadruk wijzen wij erop dat onze analyse slechts is uitgevoerd vanuit een financieel perspectief. Operationele zaken e.d. zijn niet in onze analyse meegenomen".

De SOAB doet derhalve geen uitspraak over het functioneren van het bestuur noch de continuïteit die op korte termijn in gevaar dreigt te komen.

Dit blijkt ook op grond van de bevinding van de SOAB die stelt dat de current ratio 4 bedraagt en de solvabiliteitsratio 98 voor het jaar 2011

Uit het rapport blijkt wel dat de projecten die door de RdK verantwoord worden als gemeenschapsprojecten niet voldoen aan alle vereisten waaronder statutaire en wettelijke bepalingen en bepalingen van de corporate governance code. In aanvulling op het gestelde in het SOAB rapport brengt de adviseur tevens onder uw aandacht dat de uitgaven t.b.v. de zogenaamde gemeenschapsprojecten beperkt dienen te blijven ter voorkoming van doeloverschrijding, dan wel oneigenlijke afroming van de dividend die de aandeelhouder toekomt.

Voor wat betreft de uitkering van dividend dan wel interim-dividend dan wel het vaststellen van een dividendbeleid heeft de adviseur reeds uw aandacht gevraagd in zijn schrijven d.d. 14 september 2012 no. 14092012.1. Gelet op de bevindingen van de SOAB zoals vermeldt in hun rapport vraagt de adviseur wederom uw dringende aandacht hiervoor. De adviseur voegt hieraan toe dat dividend dan wel interim-dividend aan de aandeelhouder dient te worden uitgekeerd en niet aan een derde tenzij de AVA hiertoe een ander beslissing heeft genomen waarbij de uitkering aan een andere dient te geschieden. Hierbij dient ook in acht te worden genomen dat het budgetrecht van het parlement niet wordt geschonden door de uitkering niet eerst aan de algemene middelen te doen toekomen waarna er een bestemming plaatsvindt.

Gelet op het feit dat verzocht is met spoed, binnen één dag advies uit te brengen zal de adviseur niet nader in gaan op bovengenoemde zaken.

Uitgaande van de Raad van Commissarissen model zoals vervat in Code kan het betoog van de Minister onverlet het voorgaande gevolgd worden, zijnde dat het wenselijk is dat er een scheiding moet bestaan tussen de toezichthouder en het bestuur dan wel de Raad van Commissarissen en de Raad van Bestuur. De benoeming van gedelegeerde commissarissen dient gelet hierop ook voor een beperkte overbruggingsperiode te geschieden. Dat de aandeelhouder dan wel de AVA over wenst te gaan tot de benoeming van een interim-directeur totdat definitief in het bestuur is voorzien is in dit licht dan ook te volgen.

Om de gewenste scheiding te bewerkstelligen hoeft echter niet tot de benoeming van een interim-directeur te worden overgegaan. Conform artikel 12 vierde lid van de statuten van de RdK is de Raad van Commissarissen tevens bevoegd om een tijdelijke bestuurder niet zijnde een lid van de Raad van Commissarissen of te wel niet uit hun midden aan te wijzen lid te belasten met de leiding van de vennootschap in geval van belet of ontstentenis van alle bestuurder.

Gelet hierop ligt het voor de hand dat de enige aandeelhouder vertegenwoordigd door de Minister dan wel de AVA in overleg treedt met de Raad van Commissarissen om bij hun de wens van de aandeelhouder kenbaar te maken om een tijdelijk bestuurder aan te stellen niet zijnde een lid van de Raad van Commissarissen. Door op deze wijze in het tijdelijk bestuur te voorzien is de benoeming van een interim-directeur waarbij de bepalingen van de Code in acht moeten worden genomen niet noodzakelijk.

De AVA kan met de Raad van Commissarissen in overleg treden over de kandidaat van de aandeelhouder die door de Raad van Commissarissen tijdelijk belast zal worden met de leiding.

Mocht de aandeelhouder dan wel de AVA met Raad van Commissarissen niet tot een overeenstemming kunnen komen dan kan de AVA alsnog over gaan tot de benoeming van een Interim-directeur, met in achtneming van het gestelde in het schrijven d.d. 6 december 2011 met kenmerk 11/1153C/JH van de adviseur. Het voorgaande vooruitlopende op de te nemen maatregelen om zo spoedig mogelijk een definitieve voorziening in het bestuur te treffen e.e.a. conform artikel 12 vierde lid van de statuten van de RdK.

In dit kader dient met spoed de reeds opgestarte werving- en selectieprocedure te worden afgerond ten einde en definitieve voorziening te treffen.

4 Conclusie en advies

- De adviseur adviseert de Regering dan wel de Minister als vertegenwoordiger van de aandeelhouder in overleg te treden met de Raad van Commissarissen ten einde te komen tot een ander dan wel een gewenste invulling van het tijdelijk bestuur.
- De adviseur heeft in beginsel geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van een interim-directeur voor een periode van maximaal 3 maanden met in achtneming van het gestelde in het schrijven d.d. 6 december 2012 met kenmerk 11/1153C/JH van de adviseur.
- De adviseur adviseert de Regering dan wel Minister als vertegenwoordiger van de aandeelhouder te bewerkstelligen dan de lopende werving- en selectieprocedure op zo'n kort mogelijk termijn wordt afgerond.

De SBTNO
adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President

SBTNO website

