

Aan De Raad van Ministers  
dtkv De Minister van Verkeer, Vervoer  
en Ruimtelijke Planning  
Mevr. Zita Jesus-Leito  
Berg Arrarat Perceel C  
Alhier

Uw nummers 2019/036966 Uw brief van: 18 september 2019 Ons nummer: 14102019.01 Willemstad, 14 oktober 2019  
(letters):  
Onderwerp: Voornemen tot oprichting Holding vennootschap  
en overdracht aandelen Dataplanet en ATM  
Curaçao  
Bijlage(n):

## 1 Inleiding

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 de raad van Minister van 18 september 2019 zaaknummer 2019/036966, ontvangen op 19 september 2019 is het voornemen tot de oprichting van een Holding vennootschap (hierna: Holding) met gebruikmaking van de "Modelstatuten deelnemingen van het Land Curaçao" ten behoeve van de overdracht van de aandelen van Dataplanet en ATM Curaçao door de Stichting Beheer en Afwikkeling Activa UTS (hierna: SBAA-UTS.) aan deze (nieuw op te richten) Holding aan de adviseur gemeld.

In het advies van 22 maart 2019 (nummer: 22032019.01) inzake de voorgenomen vervreemding aandelen UTS, heeft de adviseur in paragraaf 9 "Uitgesloten deelnemingen" advies uitgebracht met betrekking tot de uitgesloten deelnemingen waaronder Dataplanet en ATM alsmede de toen aangeleverde statuten van de SBAA-UTS.

Middels advies van 17 mei 2019 (nummer: 17052019.01) heeft de adviseur advies uitgebracht met betrekking tot de concept statuten SBAA-UTS.

Middels advies van 27 mei 2019 (nummer: 27052019.01) heeft de adviseur advies uitgebracht met betrekking tot het voornemen tot vaststellen profielschets raad van commissarissen SBAA-UTS.

In overeenstemming met artikel 6 lid 1 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister een voornemen om aandelen te verkrijgen schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur te melden. Op grond van artikel 6 lid 2 van de Landsverordening dient de adviseur te adviseren over de vraag of het algemeen belang van Curaçao zich al dan niet verzet tegen de voorgenomen verkrijging van aandelen.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 18 september 2019 met zaaknummer (2019/036966);
- Aanbiedingsformulier voor stukken van de Raad van Ministers d.d. 16 september 2019, betreffende het voorstel tot oprichting naamloze vennootschap waarin de aandelen ATM en Dataplanet worden overgedragen;
- Brief Bureau Telecommunicatie en Post d.d. 6 september 2019 met kenmerk BTP2019/DR-426 met als onderwerp advies Dataplanet en ATM, met bijlagen.

## 3 Melding

De Minister heeft het voornemen tot het oprichten van een Holding ter verkrijging van de aandelen Dataplanet en ATM geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld.

In het aanbiedingsformulier voor stukken aan de Raad van Ministers is het volgende gesteld:

“(…)

Het doel van het voorstel is om de afwikkeling van de verkoop van de aandelen van de dochterondernemingen van UTS op een doelmatige wijze te doen plaatsvinden. Uitsluitend ATM en Dataplanet zijn ondernemingen die vooralsnog zijn voortgezet. De aandelen van deze ondernemingen bevinden zich onder de Stichting Beheer en Afwikkeling Activa UTS.

Aanvankelijk was een traject opgestart waarbij voorgesteld werd de statuten van de onderhavige stichting te wijzigen in een "overheidsstichting". Ook SBTNO heeft advies gegeven. SBTNO had geen bezwaren tegen de omzetting van de stichting mits deze statuten werden omgevormd in de statuten van een Stichting administratiekantoor.

Na advies te hebben ingewonnen van BTP, is een ander voorstel op tafel gekomen, namelijk het oprichten van een naamloze vennootschap, waarin de aandelen van ATM en Dataplanet worden overgedragen. Het Land zal eigenaar zijn van de aandelen van deze vennootschap, die de aandelen van ATM en Dataplanet zal gaan houden.

Voorgesteld besluit:

Akkoord voorbereidingen treffen om over te gaan tot het oprichten van een naamloze vennootschap die de aandelen van ATM en Dataplanet zal gaan houden en beheren.

(…)”

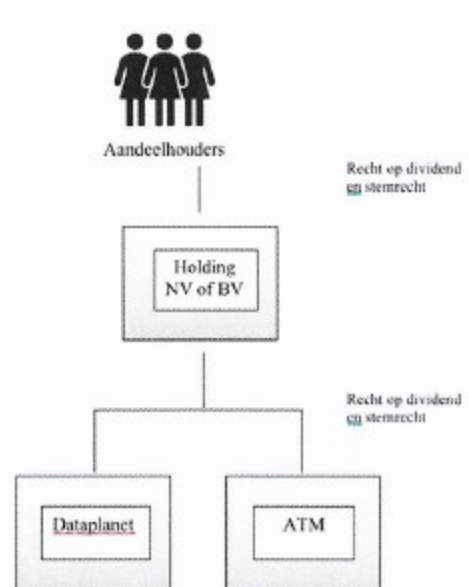
In het schrijven d.d. 6 september 2019 van BTP met kenmerk BTP2019/DIR-426 aan de Minister is onder andere het volgende gesteld met betrekking tot de oprichting van de Holding en de overdracht van aandelen Dataplanet en ATM:

“(…)

Uit de informatie die het BT&P heeft ontvangen, blijkt dat op 15 maart 2019, onder andere de aandelen van Dataplanet en ATM, zijn ingebracht in de Stichting. Beide waren immers vennootschappen die geen onderdeel uitmaakten van de verkoop van de aandelen van United Telecommunication Services N.V. (hierna: UT S) aan Cable & Wireless. Gezien de belangen van het Land bij deze twee entiteiten is door het Land besloten deze entiteiten uit de Stichting te halen, waarbij de vraag rijst waar deze entiteiten

vervolgens geplaatst dienen te worden. Ten aanzien van het laatste heeft u het BT&P om advies gevraagd.

Alhoewel wij, behalve de 'asset transfer and assignement deed' van 15 maart 2019 en de statuten van de Stichting, geen andere juridische informatie hebben over de huidige structuur van de Stichting en beide vennootschappen lijkt het ons, gebaseerd op de informatie die wij momenteel hebben ontvangen van uw ministerie, het in dat kader het meest voor de hand liggen dat u zowel de aandelen van Dataplanet als ATM overdraagt aan een zogenoemde holding maatschappij. Dat kan zowel een NV of een BV zijn. Hiermee kan de Stichting zich verder bezighouden met de afwikkeling van de van de verkoop van UTS uitgesloten deelnemingen en kan, door de op te richten holding maatschappij, opvolging gegeven worden aan de besluitvorming omtrent bijvoorbeeld verkoop of verdere exploitatie van Dataplanet en ATM met nieuwe bestuurders en een nieuwe raad van commissarissen. Schematisch ziet dit er als volgt uit:



U gaf ons tevens te kennen dat het voor u belangrijk is dat het Land een zo groot mogelijke inspraak/algemene instructiebevoegdheid heeft in het te voeren beleid van de nog op te richten holding maatschappij met betrekking tot de verdere ontwikkeling van deze vennootschappen. Dit mede in verband met het strategisch belang voor het Land en de precaire financiële situatie van Dataplanet en ATM. Wij hebben in dat kader de 'Modelstatuten deelnemingen van het Land Curaçao' nader voor u bestudeerd en kunnen u berichten dat deze in dat kader kunnen worden gebruikt. De 'Modelstatuten deelnemingen van het Land Curaçao' kennen een vrij ruim zeggenschap artikel (artikel 12 lid 1) voor de aandeelhouders, welk artikel als volgt luidt:

*"(..) Het bestuur, en iedere bestuurder, dient zich te gedragen naar de door de algemene vergadering te geven aanwijzingen betreffende de algemene lijnen van het te volgen financiële-, sociale en economische beleid en het personeelsbeleid. (..)"*

Samenvattend, adviseren wij u dan ook een zogenoemde holding vennootschap op te richten waarbij de 'Modelstatuten deelnemingen van het Land Curaçao' kunnen worden gebruikt.

Voor de volledigheid dienen wij thans wel op te merken dat wij over onvoldoende informatie beschikken om u thans nader te kunnen adviseren over de daadwerkelijke overdracht van de aandelen van Dataplanet en ATM van de Stichting naar de nieuw op te richten vennootschap. Hiervoor zal eerst meer duidelijkheid nodig zijn over de financiële aspecten van een dergelijke overdracht (zie ook hieronder) alsmede over de mogelijke juridische consequenties daarvan.

Voorts zal, gelet op het feit dat het land Sint Maarten thans tevens belanghebbende is in de Stichting, vanuit welke Dataplanet en ATM zijn verkocht aan de Stichting, ook het land Sint Maarten betrokken moeten worden in de besluitvorming betreffende de overdracht.

(...)"

## 4 Toetsing verkrijging aandelen en oprichting Holding

### 4.1 Verrijking aandelen

In overeenstemming met artikel 6 lid 1 van de Landsverordening dient de verantwoordelijke Minister een voornemen om aandelen of certificaten van aandelen te verkrijgen schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur te melden. Conform artikel 6 lid 2 van de Landsverordening dient de adviseur te toetsen of het algemeen belang zich al dan niet verzet tegen de voorgenomen verkrijgen van aandelen of certificaten van aandelen.

Zoals gesteld heeft de Minister het voornemen tot verkrijgen van aandelen dan wel oprichten van de Holding geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld.

Het gaat hier primair om de oprichting van een Holding en derhalve het verkrijgen van de aandelen door het Land in deze Holding welke op zijn beurt de aandelen zal verkrijgen van Dataplanet en ATM. Mogelijkerwijs zal het Land ook de certificaten van de aandelen van Dataplanet en ATM verkrijgen. De Minister dan wel het land zal derhalve ook een besluit moeten nemen ten aanzien van het verkrijgen van de aandelen Dataplanet en ATM door de Holding alsmede de mogelijke verkrijging door het Land van de certificaten van deze aandelen. Het voorgaande dient voor iedere vennootschap afzonderlijk gemotiveerd aan de adviseur gemeld te worden.

Uit de stukken is het voor de adviseur niet geheel duidelijk waarom er afgezien is van de wijziging van de statuten van SBAA-UTS en de afwikkeling dan wel beheer van aandelen van Dataplanet en ATM binnen de SBAA-UTS.

In het schrijven van BTP wordt onder andere gesteld:

Alhoewel wij, behalve de 'asset transfer and assignement deed' van 15 maart 2019 en de statuten van de Stichting, geen andere juridische informatie hebben over de huidige structuur van de Stichting en beide vennootschappen lijkt het ons, gebaseerd op de informatie die wij momenteel hebben ontvangen van uw ministerie, het in dat kader het meest voor de hand liggen dat u zowel de aandelen van Dataplanet als ATM overdraagt aan een zogenoemde holding maatschappij. Dat kan zowel een NV of een BV zijn. Hiermee kan de Stichting zich verder bezighouden met de afwikkeling van de van de verkoop van UTS uitgesloten deelnemingen en kan, door de op te richten holding maatschappij, opvolging gegeven worden aan de besluitvorming omtrent bijvoorbeeld verkoop of verdere exploitatie van Dataplanet en ATM met nieuwe bestuurders en een nieuwe raad van commissarissen.

BTP adviseert derhalve om hun moverende redenen om de afwikkeling van Dataplanet en ATM te scheiden van de afwikkeling van de verkoop van UTS uitgesloten deelnemingen door SBAA-UTS.

BTP stelt echter dat ze het voorgaande adviseren alhoewel ze over zeer beperkte informatie beschikken. BTP benadrukt dit nogmaals door het volgende te stellen:

Voor de volledigheid dienen wij thans wel op te merken dat wij over onvoldoende informatie beschikken om u thans nader te kunnen adviseren over de daadwerkelijke overdracht van de aandelen van Dataplanet en ATM van de Stichting naar de nieuw op te richten vennootschap. Hiervoor zal eerst meer duidelijkheid nodig zijn over de financiële aspecten van een dergelijke overdracht (zie ook hieronder) alsmede over de mogelijke juridische consequenties daarvan.

Uit de stukken van de overdracht van de aandelen UTS heeft de adviseur toen kunnen vernemen dat de overige uitgesloten deelnemingen van de verkoop van UTS in het bijzonder vennootschappen betrof die niet meer operationeel waren en opgeheven dienen te worden. Zowel Dataplanet als ATM zijn nog operationeel en het Land zou derhalve moeten beslissen

wat er verder met deze vennootschappen zal gebeuren. Het was de adviseur ten tijde van de verkoop van UTS bekend dat er een traject gaande was voor de verkoop van de aandelen van Dataplanet, Uit de stukken heeft de adviseur niet kunnen vernemen of dit traject gestaakt is en of er nog het voornemen bestaat om de aandelen van Dataplanet te vervreemden.

Ook volgt uit de stukken niet wat het uiteindelijk voornemen is met ATM. Is het de intentie van het Land om ATM te behouden, op te heffen, dan wel de aandelen hiervan ook te vervreemden.

Ook het advies van BTP geeft geen eenduidig beeld wat het voornemen is met de twee vennootschappen. BTP adviseert om een Holding op te richten die die de aandelen van Dataplanet en ATM moet gaan houden en beheren, maar met betrekking tot de daadwerkelijke overdracht van de aandelen Dataplanet en ATM aan de Holding wordt gesteld dat er onvoldoende informatie beschikbaar is om de financiële en juridische consequenties hiervan te voorzien.

Dat er onvoldoende informatie over de vennootschappen Dataplanet en ATM voorhanden is om een weloverwogen besluit te nemen, blijkt ook uit bijlage 1 bij het schrijven van BTP het "Overzicht vragen/opmerkingen financiële aspecten Dataplanet en ATM".

Afgezien van het feit dat het voornemen van de Minister om een Holding op te richten niet gemotiveerd is, dient op grond van het advies en voorlopige bevindingen van BTP zoals vervat in hun schrijven en bijlage 1 van hun schrijven gesteld te worden dat het voornemen tot het oprichten van een Holding prematuur is en onvoldoende is gesubstantieerd.

Het voorgaande ook mede gezien het gestelde in de paragraaf "Financiële aspecten" in het schrijven van BTP waar het volgende wordt gesteld:

Voorts heeft u het BT&P verzocht om een analyse te maken van de mogelijke financiële implicaties voor het Land ten aanzien van de verkoop van Dataplanet en ATM door UT S aan de Stichting en de overdracht aan de nieuwe holding maatschappij.

De huidige beschikbare informatie is niet toereikend om aan deze vraagstelling te kunnen voldoen. In de bijlage 1 bij dit schrijven is derhalve, op basis van de beschikbare informatie, een overzicht opgenomen van de observaties en de daaruit voortvloeiende benodigde aanvullende informatie voor nadere analyse.

Het BT&P geeft u in overweging betreffend overzicht aan de Stichting voor te leggen met het verzoek om de daarin verzochte aanvullende informatie te verstrekken en daarop haar reactie te geven.

De adviseur adviseert de Minister om met inachtneming van al het voorgaande om niet alleen het hierboven door de BTP gestelde Financiële en juridische implicatie van de overname van de aandelen ATM en Dataplanet te laten analyseren alvorens een gemotiveerde besluit tot overname te nemen, maar om ook een gedegen "due diligence" te laten verrichten van beide vennootschappen om zo ook alle risico's in kaart te brengen alvorens tot een besluit tot overname te geraken.

Gelet op in het bijzonder de mogelijke financiële consequentie voor het Land van het direct dan wel indirect verkrijgen van de aandelen van Dataplanet en ATM is het tevens van belang dat het Ministerie van financiën ook een advies uitbrengt met betrekking tot de mogelijke oprichting van de Holding en het direct dan wel indirect verkrijgen van de aandelen dan wel certificaten alvorens het voornemen aan de adviseur voor advies wordt gemeld. Deze financiële gevolge zouden immers met zich mee kunnen brengen dat het algemeen belang van Curaçao zich tegen de verkrijging van de aandelen verzet.

## 4.2 Oprichting Holding

De adviseur heeft in de stukken geen concept statuten voor de Holding mogen aantreffen. Alhoewel er gesteld wordt dat de statuten conform de modelstatuten deelnemingen van het Land zullen worden opgesteld, is het van belang dat deze conceptstatuten van de Holding aan de adviseur ter toetsing worden voorgelegd waarbij ook de uiteindelijke doelstelling van de Holding is beschreven. Verondersteld wordt dat het de bedoeling van de Minister is om eerst een principe besluit uit te lokken met betrekking tot het voornemen tot het oprichten van een Holding waarna de statuten worden opgesteld en aan de adviseur worden aangeboden..

Volledigheidshalve zijn gesteld dat op grond van artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance de oprichtingsakte van een vennootschap ook onder andere de namen van de eerste bestuurder(s) en van de overige functionarissen, die er volgens de wet of de statuten moeten zijn, moet bevatten. In de stukken zijn nog geen gegevens van de leden van de raad van commissarissen en van het bestuur van de op te richten vennootschap aangetroffen. In lijn met de Landverordening corporate governance en Boek 2 BW dient te zijner tijd - voorafgaand aan het passeren van de oprichtingsakte van de stichting - de door de Landsverordening corporate governance voorgeschreven meldingen gevolgd door de toetsing van de adviseur plaats te vinden.

Derhalve zullen er voor zowel de bestuurder als de raad van commissarissen profielschetsen moeten worden opgesteld en aan de adviseur worden aangeboden. Er zal ook een werving en selectieprocedure moeten worden opgesteld ten behoeve van de bestuurder en aan de adviseur moeten worden aangeboden. Vervolgens zal het voornemen tot de benoeming van de eerste leden van de raad van commissarissen en bestuurder met in achtneming van het gestelde in de landsverordening aan de adviseur moeten worden gemeld.

## 5 Conclusie en Advies

- De adviseur adviseert de Minister om met in achtneming van het gestelde in dit advies alvorens een besluit te nemen met betrekking tot het direct dan wel indirect verkrijgen van de aandelen van Dataplanet en ATM een “due diligence” te laten verrichten bij voornoemde vennootschappen.
- De adviseur adviseert de Minister om met in achtneming van het gestelde in dit advies alvorens een besluit te nemen met betrekking tot het direct dan wel indirect verkrijgen van de aandelen van Dataplanet en ATM dit voor te leggen aan het Ministerie van Financiën voor advies gelet op de mogelijke financiële implicatie voor het Land.
- Indien het Land na het verrichten van de “due diligence” nog voornemens is om direct dan wel indirect de aandelen dan wel certificaten van de aandelen Dataplanet en/of ATM te verkrijgen dan dient dit gemotiveerd aan de adviseur gemeld te worden. Hierbij dient tevens te worden aangegeven wat de toekomst plannen zij met Dataplanet en ATM.
- Indien de Minister na het verrichten van de “due diligence” nog voornemens is om een Holding op te richten om direct dan wel indirect de aandelen dan wel certificaten van de aandelen Dataplanet en/of ATM te verkrijgen dan dient dit gemotiveerd vergezeld van de concept statuten voor de Holding aan de adviseur gemeld te worden.



- De Minister wordt dan ook geadviseerd om conform artikel 8 lid 1 van de Landsverordening en met inachtneming van de Code, de profielschetsen voor de raad van commissarissen en de bestuurder/directeur van de Holding, alsmede de wervings- en selectieprocedure voor de eerste bestuurder/directeur van de Holding op te stellen en vooraf ter toetsing aan de adviseur aan te bieden.
- De Minister wordt geadviseerd om in het verlengde van het voorgaande het voornemen van de te benoemen kandidaten als leden van de raad van commissarissen van de Holding aan de adviseur te melden alsmede het voornemen tot het benoemen van de bestuurder van de Holding.

SBTNO

De adviseur corporate governance

SBTNO website

cc. Minister-President  
Minister van Financiën