

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 2019/009040 Uw brief van: 17 april 2019  
(letters):  
Onderwerp: Conceptstatuten Stichting Beheer en Afwikkeling  
Activa UTS  
Bijlage(n):

Ons nummer: 17052019.01 Willemstad, 17 mei 2019

## 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 17 april 2019 zaaknummer 2018/051201, ontvangen op 25 april 2019 is de adviseur door de Minister van Verkeer, Vervoer en Ruimtelijke Planning (hierna; de Minister) verzocht advies uit te brengen betreffende het voornemen tot statutenwijziging van de Stichting Beheer en Afwikkeling Activa UTS (hierna: SBAA-UTS).

In het advies van 22 maart 2019 (nummer: 22032019.01) inzake de voorgenomen vervreemding aandelen UTS, heeft de adviseur in paragraaf 9 "Uitgesloten deelnemingen" met betrekking tot de toen aangeleverde statuten van de SBAA-UTS onder meer aangegeven dat de statuten dienen te worden gewijzigd en geheel in overeenstemming moeten worden gebracht met de modelstatuten voor stichtingen. Voornoemd advies moet voor zover het betrekking heeft op de SBAA-UTS als integraal onderdeel worden gezien van dit advies.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 17 april 2019 met zaaknummer (2019/009040);
- Aanbiedingsformulier voor stukken van de Raad van Ministers d.d. 12 april 2019, betreffende het voorstel tot wijziging van de statuten van de SBAA-UTS;
- Asset Transfer and Assignment Deed van 15 maart 2019, betreffende de overdracht van aandelen van de zogenoemde uitgesloten deelnemingen van UTS aan de SBAA-UTS;
- Concept gewijzigde statuten Stichting Beheer en Afwikkeling Activa UTS;

- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van aan de SBAA-UTS overgedragen deelnemingen van 14 mei 2019;
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SBAA-UTS van 14 mei 2019.

### 3 Toetsing conceptstatuten

Voor de toetsing van de Conceptstatuten zal als toetsingskader worden gebruikt de Landsverordening corporate governance, de Code en de Modelstatuten overheidsstichtingen Land Curaçao van 11 november 2011.

Conform artikel 3, derde lid, van de Landsverordening corporate governance bewerkstelligt de Minister, voor zoveel als dat mogelijk is, dat de vennootschap of stichting de principes en bepalingen van de Code naleeft.

Conform artikel 1 van de Code dienen de statuten van de vennootschappen en stichtingen zodanig te worden aangepast dan wel opgesteld dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden. In ieder geval dient in de statuten van die overheidsentiteiten een verwijzing naar de Code te worden opgenomen alsook de verplichting om de bepalingen van de Code toe te passen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de vennootschap of stichting. Tevens is in genoemd artikel gesteld dat het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van de entiteiten moeten worden aangepast dan wel opgesteld conform het Raad van Commissarissen model en dus overeenkomstig de Modelstatuten.

Bij het opstellen van de Modelstatuten is bijzondere aandacht besteed aan de bepalingen van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, de Landsverordening corporate governance en de Code. Eveneens is rekening gehouden met de bijzondere plaats van overheidsstichtingen en overheidsvennootschappen binnen de Curaçaose maatschappij.

Vooropgesteld moet worden dat van de bepalingen van de Modelstatuten slechts in zeer uitzonderlijke gevallen mag worden afgeweken. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal doorgaans een deugdelijke motivering aan ten grondslag moeten liggen.

Zoals gesteld heeft de adviseur in het advies van 22 maart 2019 (nummer: 22032019.01) inzake de voorgenomen vervreemding aandelen UTS, in paragraaf 9 “Uitgesloten deelnemingen” met betrekking tot de toen aangeleverde statuten van de SBAA-UTS onder meer aangegeven dat de statuten dienen te worden gewijzigd en geheel in overeenstemming moeten worden gebracht met de modelstatuten voor stichtingen. Daarnaast gaf de adviseur in overweging om de benoemingsverhouding tussen (het Land) Sint Maarten en (het Land) Curaçao een weerspiegeling te laten zijn van de aandelenverhouding, hetgeen met zich mee zou brengen dat 2 commissarissen worden benoemd door (het Land) Curaçao en 1 commissaris door (het Land) Sint Maarten. Voor wat betreft de benoemde bestuurders/directeuren merkte de adviseur onder meer op dat uit de stukken niet de noodzaak voor twee directeuren voor de SBAA-UTS was gebleken.

Gesteld kan worden dat de conceptstatuten van SBAA-UTS gelijklopend zijn met de modelstatuten voor overheidsstichtingen dan wel de bepalingen daarvan. Daar waar de conceptstatuten afwijken van de modelstatuten is dat merendeels gerelateerd aan de aandelenverhouding van het Land Curaçao en het Land Sint Maarten in UTS onder meer tot uitdrukking komend in het feit dat het Land Curaçao 2 en het Land Sint Maarten 1 commissarissen benoemen. In artikel 9 lid 1 van de conceptstatuten is zodoende ook vastgesteld dat de raad van commissarissen uit 3 natuurlijke personen bestaat. De adviseur heeft geen bezwaar tegen deze afwijkingen.

In het aanbiedingsformulier voor stukken van de Raad van Ministers d.d. 12 april 2019, betreffende het voorstel tot wijziging van de statuten van de SBAA-UTS is voor wat betreft de structuur van de SBAA-UTS naast een raad van commissarissen bestaande uit 3 leden opgenomen een bestuur bestaande uit een bestuurslid. De adviseur geeft in overweging om in artikel 6 lid 2 van de conceptstatuten vast te leggen dat het bestuur slechts uit 1 lid zal bestaan.

In het advies van 22 maart 2019 (nummer: 22032019.01) inzake de voorgenomen vervreemding aandelen UTS, paragraaf 9 "Uitgesloten deelnemingen" merkte de adviseur op dat indien de vermogensbestandsdelen van deze deelnemingen worden overgedragen aan SBAA-UTS de Landen (Curaçao en Sint Maarten) hiervoor aandelencertificaten dienen te ontvangen, aangezien zij in principe eigendom zijn gebleven van de Landen in de aandelenverhouding in UTS. Uit dien hoofde stelt de adviseur voor het in artikel 2 van de conceptstatuten geformuleerde doel uit te breiden door daar aan toe te voegen dat de Stichting aanstonds na het verkrijgen van de deelnemingen/vermogensbestanden van UTS certificaten voor de aandelen in de respectievelijke deelnemingen zal uitgeven in de verhouding 87,5% aan het Land Curaçao en 12,5% aan het Land Sint Maarten. De Stichting oefent alle aan de aandelen verbonden rechten uit, waaronder het uitoefenen van het stemrecht en het ontvangen van dividenden en andere uitkeringen, waaronder begrepen liquidatie-uitkeringen onder de verplichting het ontvangene onverwijld aan de certificaathouders uit te keren. Voornoemde verplichting geldt ook ten aanzien van ontvangsten uit hoofde van aan de Stichting overgedragen voorderingen van de UTS groep op derden. Bovendien mag de Stichting zijn aandelen niet zonder de toestemming van de certificaathouders vervreemden (anders dan bij wijze van royering) of bezwaren.

Gelet op het voorgaande dienen ook administratievoorwaarden ter zake aandelencertificaten in de statuten van SBAA-UTS te worden opgenomen alsmede bepalingen ter zake de vergadering van certificaathouders. De statuten van Stichting Administratiekantoor C.D.M. Holding kunnen daarbij wellicht ten dele als richtsnoer worden gebruikt.

Gezien het feit dat de conceptstatuten van de SBAA-UTS in overeenstemming zijn met de modelstatuten voor stichtingen heeft de adviseur in beginsel geen bezwaren tegen de conceptstatuten SBAA-UTS, met dien verstande dat de Minister vanwege het bijzondere (en tijdelijke) karakter van de SBAA-UTS bewerkstelligt dat de statuten met inachtneming van het voorgaande worden aangepast.

#### 4 Overig Corporate Governance

Conform artikel 1 van de landsverordening is een vennootschap vallende onder de landsverordening een naamloze of besloten vennootschap met statutaire zetel in Curaçao en waarvan de aandelen deels of in het geheel, rechtstreeks of door tussenkomst van een derde, in handen zijn van Curaçao. Conform artikel 6, Verrijking van aandelen, meldt de minister een voornemen om aandelen of certificaten van aandelen te verkrijgen, schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance. Uitgaande van deze bepalingen dient het verkrijgen van de aandelen dan wel de certificaten daarvan door de Minister aan de adviseur te worden gemeld. Gezien het feit dat het hier om de afwikkeling van de activa van UTS gaat kan de adviseur reeds nu aangeven geen zwaarwegende bezwaren tegen deze verkrijging te hebben. De verkrijging had immers reeds tegelijk met de vervreemding van de aandelen van UTS moeten plaatsvinden.

In het advies van 22 maart 2019 (nummer: 22032019.01) inzake de voorgenomen vervreemding aandelen UTS, paragraaf 9 "Uitgesloten deelnemingen" vroeg de adviseur uw aandacht voor het feit dat de bestuurder/directeur van UTS in het kader van mogelijke belangenverstrengeling niet ook de bestuurder/directeur van de overgedragen deelnemingen van UTS aan SBAA-UTS kan zijn. Voor zover de adviseur de online uittreksels van de Kamer van Koophandel heeft kunnen inzien is de huidige bestuurder van UTS nog steeds de bestuurder van de aan SBAA-UTS overgedragen deelnemingen. Het voorgaande is in strijd met

artikel 3.12 van de Code 3.12 (Tegenstrijdige belangen) die onder andere stelt dat elke schijn van belangenverstrengeling tussen de vennootschap en een bestuurslid dient te worden vermeden.

Eveneens in het kader van mogelijke belangenverstrengeling merkte de adviseur op dat een bestuurder van SBAA-UTS geen arbeidsverhouding kan hebben met UTS. De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat deze belangenverstrengeling zo spoedig mogelijk wordt opgeheven.

Voor de goede orde wijst de adviseur er in het kader van mogelijke belangenverstrengeling nog op dat een bestuurder/directeur van SBAA-UTS niet ook een bestuurder/directeur van de aan de Stichting overgedragen deelnemingen kan zijn, aangezien de Stichting aandeelhouder van deze deelnemingen is en derhalve alle rechten verbonden aan de aandelen van die deelnemingen kan uitoefenen, waaronder het stemrecht. De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat bij de benoeming van de directeuren in de deelnemingen en de SBAA-UTS rekening wordt gehouden met het voorgaande.

De adviseur heeft in de stukken geen profielschets voor de raad van commissarissen van SBAA-UTS noch voor de bestuurder van SBAA-UTS mogen aantreffen. Ook de procedure voor werving en selectie van een bestuurder ontbreekt.

De Minister wordt geadviseerd om conform artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en met inachtneming van de Code te bewerkstelligen dat de profielschetsen voor de raad van commissarissen van SBAA-UTS worden opgesteld en aan de adviseur voor toetsing worden aangeboden. De Minister wordt eveneens geadviseerd te bewerkstelligen dat een profielschets voor de bestuurder/directeur van SBAA-UTS alsmede de wervings- en selectieprocedure voor de bestuurder/directeur van SBAA-UTS wordt opgesteld en ter toetsing aan de adviseur worden aangeboden, alvorens de wervings- en selectie voor een nieuwe bestuurder/directeur wordt opgestart.

## 5 Conclusie en Advies

- De adviseur heeft in beginsel geen bezwaren tegen de conceptstatuten van de Stichting SBAA-UTS, met dien verstande dat de Minister vanwege het bijzondere (en tijdelijke) karakter van de SBAA-UTS bewerkstelligt dat de statuten met inachtneming van het gestelde in dit advies worden aangepast. In het bijzonder dient artikel 2 met betrekking tot de doestelling te worden aangepast en dienen er bepalingen in de statuten te worden opgenomen met betrekking tot administratievoorwaarden ter zake aandelencertificaten alsmede bepalingen ter zake de vergadering van certificaathouders.
- Een voornemen om aandelen of certificaten van aandelen te verkrijgen dient ingevolge artikel 6 lid 1 van de Landsverordening corporate governance schriftelijk en gemotiveerd door de Minister aan de adviseur corporate governance te worden gemeld.
- De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de belangenverstrengelingen bij de deelnemingen en SBAA-UTS zoals aangegeven in dit advies op zeer korte termijn worden opgeheven.
- De Minister wordt geadviseerd om conform artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en met inachtneming van de Code profielschetsen voor de raad van commissarissen en de bestuurder/directeur van SBAA-UTS, alsmede de wervings- en selectieprocedure voor de bestuurder/directeur van SBAA-UTS op te stellen en deze ter toetsing aan de adviseur aan te bieden.

- De Minister wordt geadviseerd om in het verlengde van het voorgaand het voornemen van de te benoemen kandidaten als leden van de raad van commissarissen aan de adviseur te melden alsmede het voornemen tot het benoemen van de bestuurder.

SBTNO

De adviseur corporate governance

SBTNO website

cc. Minister-President  
Minister van Financiën

Adviseur Corporate Governance

