

Aan De Raad van Ministers
De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer R. Cijntje
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummer 2023/026370
(letter):

Uw brief van: 1 november 2023

Ons nummer: 28112023.02

Willemstad, 28 november 2023

Onderwerp: conceptstatuten CITI
(art. 8 PB 2014, no. 3 (GT))

Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels besluit van de Raad van Ministers van 1 november 2023 met zaaknummer 2023/026370, ontvangen op 3 november 2023, is de conceptstatutenwijziging, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model, van de Stichting Secretariaat Curaçaos Infomatica Stimulerings Plan (CISP) met wijziging van de statutair naam tot de Stichting Curaçao Innovation & Technology Institute (hierna: CITI), ter toetsing aan de adviseur aangeboden.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 1 november 2023 met zaaknummer 2023/026370;
- Brief van 24 oktober 2023 met zaaknummer 2022/026370 van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) aan de Raad van Ministers betreffende "Toetsing van de concept nieuwe statuten van CITI";
- Brief van CISP/CITI aan de Minister betreffende de aanbieding van de concept nieuwe statuten;
- Besluit van het bestuur van CISP/CITI van 31 juli 2023, opgemaakt op 23 september 2023 betreffende de statutenwijziging;
- Conceptstatuten CITI;
- Memo van de sectordirecteur Economische Ontwikkeling en Innovatie aan de Minister betreffende "Advies omtrent profiel en kandidaten voor RvC van CITI adhv nieuwe statuten";
- Statuten van CISP, laatstelijk gewijzigd op 19 september 1994;
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van CISP van 21 november 2023.

3 Toetsing van de Conceptstatuten

Middels besluit van de Raad van Ministers van 1 november 2023 met zaaknummer 2023/026370 is de conceptstatuten van CITI ter toetsing aan de adviseur aangeboden.

In de brief van 24 oktober 2023 met zaaknummer 2023/026370 van de Minister aan de Raad van Ministers wordt het volgende gesteld:

"(...)

Bijgaand treft u een concept van de nieuwe statuten van Curacao Innovation & Technology Institute (CIT).

CITL is het handelsnaam van de Stichting Secretariaat Curacao Informatica Stimulerings Plan. De stichting behoort tot de collectieve sector en is tijdig op de hoogte gesteld van de in werking getreden Eilandverordening Corporate Governance (AB 2009 no. 96) en daarbij horende Eilandbesluit Code Corporate Governance (AB 2009 no.96) waarbij zij net als andere overheid stichtingen moest overgaan tot statuten overeenkomstig met de Code, zogenaamde modelstatuten.

De aanpassing van de statuten heeft echter langer geduurd dan gemiddeld, mede vanwege verschuivingen in het bestuur (zie aftreedrooster) en uiteindelijk door oponthoud bij de notaris. Maar een concept van de nieuwe statuten is thans door de stichting ingediend ter goedkeuring (zie bijlage).

Verder is in juni 2021 door de toenmalige Minister van Economische Ontwikkeling, na een positief advies van de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO) (nr. 05022021 d.d. 5 februari 2021), de heer Julian Diaz de Pool voorgedragen, en bij raadsbesluit (nr. 2021/000053 d.d. 10 februari 2021) benoemd, als lid van de toekomstige Raad van Commissarissen (RvC) die tot stand gebracht zou worden na vaststelling van de nieuwe statuten. Het is mij niet duidelijk hoe ik thans moet omgaan met deze benoeming.

Graag zou ik deze aan u willen voorleggen voor doorgeleiding aan de SBINO voor toetsing alvorens goedkeuring van de wijziging van de statuten verleend wordt. Mijn verzoek aan de SBINO is om:

- een advies te geven over bijgevoegd concept statuten, opgesteld op basis van de modelstatuten, in het bijzonder over het aantal bestuursleden en het aantal leden van de Raad van Commissarissen;
- te adviseren over het voornemen om onder lid 4 van artikel 6 van de nieuwe statuten het volgende toe te voegen: e. een natuurlijke persoon die geen Verklaring omtrent Gedrag (VOG) kan tonen;
- te adviseren of het RvC lid die in 2021 door de toenmalige Minister van Economische Ontwikkeling benoemd werd, meegenomen moet worden als RvC lid bij vaststelling van de nieuwe statuten.

(...)"

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 (hierna: de Modelstatuten).

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.

Gesteld kan worden dat de conceptstatuten van FPI niet geheel gelijklopend zijn met de Modelstatuten voor overheidsstichtingen van het Land Curaçao van 11 november 2011 dan wel de bepalingen daarvan.

De adviseur heeft de volgende opmerkingen ten aanzien van de aangeboden conceptstatuten van CITI:

Artikel 4 lid 1 en lid 2

In lid 1 van de conceptstatuten is onder sub c toegevoegd dat het vermogen van de stichting ook zal worden gevormd door *bijdragen van derden*.

In het verlengde hiervan is een extra lid 2 toegevoegd dat bepaalt dat: *De bijdragen van derden kunnen enkel worden aangewend voor projecten waartoe deze bijdragen zijn bestemd, dan wel - in overleg met deze derden - ten behoeve van nieuwe projecten. Bijdragen van derden kunnen slechts, onverminderd de bijdragen van het Land, in overleg met het Land voor projecten van het Land worden aangewend.*

De adviseur heeft in beginsel geen bezwaar tegen de vorenstaande toevoegingen, maar wil daarbij wel aantekenen dat dit niet mag meebrengen dat derden invloed kunnen hebben op het bestuur van de stichting.

Artikel 6 lid 2

In afwijking van de modelstatuten is de eerste zin van lid 2 van artikel 6 van de conceptstatuten als volgt gewijzigd: *Het bestuur bestaat uit maximaal 2 bestuursleden.*

In de brief van CITI aan de Minister wordt toegelicht dat de maximering van 2 bestuursleden is opgenomen gelet op de omvang van de stichting. In de slotbepaling (artikel 17) van de conceptstatuten lijkt er ook te worden uitgegaan van 2 bestuurders.

De adviseur wijst erop dat alleen zeer grote overheidsNV's, zoals IUH/Aqualectra, meer dan een bestuurder hebben. Gelet op de omvang van de stichting zal is een bestuur bestaande uit één (1) bestuurslid volstaan.

De adviseur adviseert om artikel 6 lid 2 van de conceptstatuten in overeenstemming te brengen met de modelstatuten, dan wel het aantal bestuursleden te stellen op één (1) lid.

Artikel 6 lid 3

In artikel 6 lid 3 van de conceptstatuten is in de **eerste zin** tussen haakjes het volgende toegevoegd / ingevoegd:

De raad van commissarissen (met uitzondering van het eerste bestuur, waarvan de leden bij deze akte in functie worden benoemd) benoemt de leden van het bestuur, na goedkeuring van de Minister.

De adviseur wijst erop dat ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance dient de oprichtingsakte van een stichting 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 te bevatten.

De toevoeging in artikel 6 lid 3 van de statuten is in feite een dode letter en derhalve overbodig. Geadviseerd wordt om de toevoeging (met uitzondering van het eerste bestuur, waarvan de leden bij deze akte in functie worden benoemd) te schrappen.

Artikel 6 lid 4

In de brief van de Minister aan de raad van Ministers wordt de adviseur verzocht te adviseren over het voornemen om onder lid 4 van artikel 6 van de nieuwe statuten het volgende toe te voegen: *e. een natuurlijke persoon die geen Verklaring omtrent Gedrag (VOG) kan tonen.*

In de conceptstatuten zoals die aan de zijn overlegd is geen sub e. zoals gesteld door de Minister toegevoegd. Artikel 6 lid 4 is derhalve in overeenstemming met de modelstatuten.

Artikel 8 lid 1, sub I.

Met betrekking tot het aangaan van overeenkomsten of het verrichten van andere rechtshandelingen waarmede voor de Stichting een financieel belang is gemoeid, is in de conceptstatuten het bedrag is gelimiteerd op 25.000 (i.p.v. 100.000 in de modelstatuten) eenheden van de officiële valuta van Curaçao, alvorens goedkeuring van de raad van commissarissen is vereist.

In de brief van CIT aan de Minister wordt aangegeven dat gelet op de omvang van de stichting de bovenbedoelde limiet is verlaagd.

De adviseur heeft de adviseur heeft geen bezwaar tegen de verlaging van de de limiet in artikel 8 lid 1, sub I.

In de brief van CITI aan de Minister wordt gesteld dat in het verlengde van de gestelde limiet in de conceptstatuten aan het einde een (gebruikelijke) regeling is toegevoegd die moet voorkomen dat transacties kunnen worden opgesplitst, te weten na sub m.:

Ten aanzien van het onder lid 1 sub h, i en l. bepaalde wordt een samenstel van handelingen geacht één handeling te zijn.

Met betrekking tot sub h. en i. kan de adviseur de bovenbedoelde toevoeging niet helemaal volgen:

- bij sub h. gaat het om een debetlimiet aan geldleningen en kredietovereenkomsten bij een door de Raad van commissarissen aangewezen bank, hetgeen al een samenstel van handelingen tot de limiet impliceert.
- bij sub i. gaat het om een limiet aan het ter leen verstrekken van gelden aan een zelfde debiteur, hetgeen al een samenstel van handelingen tot de limiet impliceert.

Voor sub h. heeft de adviseur geen bezwaar tegen de toevoeging dat een samenstel van handelingen geacht zijn één handeling te zijn.

Artikel 9

Lid 1 van artikel 9 van de conceptstatuten is als volgt gewijzigd:

De raad van commissarissen bestaat uit ten minste drie (3) en ten hoogste vijf (5) natuurlijke personen.

In de brief van CITI aan de Minister wordt gesteld dat de maximale omvang van de raad van commissarissen in de statuten is ingevuld rekening houdend met de beperkte omvang van de stichting.

De adviseur heeft geen bezwaar tegen de vaststelling in de statuten van de maximale omvang van de raad van commissarissen van CITI op vijf leden.

In **lid 7** van artikel 9 van de conceptstatuten is in de **eerste zin** tussen haakjes het volgende toegevoegd / ingevoegd:

De voorzitter van de raad van commissarissen wordt door de Minister in functie benoemd (met uitzondering van de eerste raad van commissarissen, waarvan de leden bij deze akte in functie worden benoemd).

Op de eerste plaats zou de toevoeging tussen haakjes beter op zijn plaats geweest bij lid 2 van artikel 9, dit gezegd hebbende wijst de adviseur erop dat ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance de oprichtingsakte van een stichting 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, dien te bevatten.

De toevoeging in artikel 9 lid 7 van de statuten is in feite een dode letter en derhalve overbodig. Geadviseerd wordt om de toevoeging (met uitzondering van de eerste raad van commissarissen, waarvan de leden bij deze akte in functie worden benoemd) te schrappen.

In **lid 7** van artikel 9 van de conceptstatuten is in de **tweede zin** toegevoegd dat de raad van commissarissen uit zijn midden naast een vicevoorzitter en een secretaris ook een *penningmeester* kiest.

Geadviseerd wordt om het aanwijzen van een *penningmeester* binnen de raad van commissarissen te schrappen. De raad van commissarissen beheert immers geen gelden van de stichting en houdt slecht toezicht op het beheer middelen - in overeenstemming met het beleid en de begroting - door het bestuur.

Binnen de raad van commissarissen dient ingevolge artikel 2.3 van de code corporate governance evenwel minimaal één lid van de raad van commissarissen is een zogenoemde financieel expert ('financial literate'), hetgeen inhoudt dat deze persoon relevante kennis en ervaring heeft opgedaan op financieel terrein bij grote rechtspersonen.

In de conceptstatuten is **lid 10** van artikel 9 **niet** opgenomen, zijnde:

Indien de raad van commissarissen meer dan vijf leden bevat, stelt de raad van commissarissen uit zijn midden een auditcommissie in. De auditcommissie heeft de taken en bevoegdheden als in de Code beschreven.

In de brief van CITI aan de Minister wordt aangegeven dat bovenstaand lid 10 is verwijderd aangezien de raad van commissarissen volgens lid 1 van artikel 9 van de conceptstatuten nimmer uit meer dan 5 leden kan bestaan.

Hoewel de een auditcommissie volgens lid 10 van artikel 9 in de modelstatuten bij een raad van commissarissen een verplichting is bij een raad van commissarissen van meer dan vijf leden, is het ook toegestaan om een auditcommissie te hebben bij een raad van commissarissen die uit maximaal 5 leden bestaat.

Geadviseerd wordt om lid 10 van artikel 9 te laten staan c.q. in de conceptstatuten op te nemen.

Met nadrukkelijke inachtneming van het hiervoor geplaatste opmerkingen heeft de adviseur geen bezwaren tegen de opgestelde conceptstatuten CITI.

In de brief van de Minister aan de raad van Ministers wordt de adviseur verzocht te adviseren over de vraag het RvC lid die in 2021 door de toenmalige Minister van Economische Ontwikkeling benoemd werd, meegenomen moet worden als RvC lid bij vaststelling van de nieuwe statuten. Uit het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van CISP / CITI van 21 november 2023, blijkt niet dat de door de Minister bedoelde persoon is benoemd als huidig bestuurslid van CISP / CITI. Evenmin kan hij reeds benoemd zijn als commissaris van de stichting, aangezien de algehele statutenwijziging, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model, nog niet heeft plaatsgevonden.

Uit de aangeleverde stukken blijkt bovendien dat met invoering van de nieuwe statuten van CITI, het voltallige huidige bestuur (conform het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van CISP / CITI) formeel zal aftreden.

Volledigheidshalve wijst de adviseur er nogmaals op dat ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance, de oprichtingsakte (in casu de algehele wijziging van de statuten, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) van een stichting 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, dient te bevatten. De Conceptstatuten omvatten nog geen namen van de leden van de raad van commissarissen en van het bestuur van de stichting. Ook zijn er geen CV's van de mogelijke leden van de raad van commissarissen en het bestuur samen met de procedureregels en profielschetsen aangetroffen in de omslag. In lijn met de Landverordening corporate governance en Boek 2 BW dient te zijner tijd - voorafgaand aan het passeren de oprichtingsakte (in casu de algehele wijziging van de statuten van de stichting, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) - 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 een werving en selectieprocedure moeten worden vastgesteld en aan de adviseur worden aangeboden en het voornemen tot de benoeming van de eerste leden van de raad van commissarissen en bestuurder dienen met inachtneming van het gestelde in de verordening aan de adviseur worden gemeld.

Alvorens tot de oprichting (in casu algehele statutenwijziging, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) kan worden overgegaan dient de adviseur, derhalve gelet op het voorgaande en conform artikel 8 van de Landsverordening de profielschetsen voor de raad van commissarissen en de bestuurder alsmede de te hanteren werving en selectieprocedure voor de bestuurder voor advies te ontvangen. Vervolgens dient aan de adviseur gemotiveerd de melding te geschieden van de voorgenomen benoemingen van de leden van de raad van commissarissen en de bestuurder.

4 Overig Corporate Governance

De adviseur vraagt wederom expliciet uw aandacht voor het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code. De Regering dan wel Raad van Ministers wordt geadviseerd om op korte termijn een entiteit op te richten welke belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders. Deze entiteit heeft in ieder geval de volgende taken:

- het, in overleg met de raad van commissarissen en raad van bestuur van de verschillende vennootschappen, geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van 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.

5 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.
- Met nadrukkelijke inachtneming van in dit advies geplaatste opmerkingen heeft geen bezwaren tegen de opgestelde conceptstatuten CITI. De concept statuten dienen conform te worden aangepast.
- Met betrekking tot de vraag of het RvC lid die in 2021 door de toenmalige Minister van Economische Ontwikkeling benoemd werd, meegenomen moet worden als RvC lid bij vaststelling van de nieuwe statuten merkt de adviseur op dat uit het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van CISP / CITI van 21 november 2023, niet blijkt dat de door de Minister bedoelde persoon is benoemd als huidig bestuurslid van CISP / CITI is benoemd. Evenmin kan hij reeds benoemd zijn als commissaris van de stichting, aangezien de algehele statutenwijziging, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model, nog niet heeft plaatsgevonden.
- Uit de aangeleverde stukken blijkt dat met invoering van de nieuwe statuten van CITI, het voltallige huidige bestuur formeel zal aftreden.
- De adviseur wijst er op dat ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance, de oprichtingsakte (in casu de algehele wijziging van de statuten, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) van een stichting 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, dient te bevatten. De Conceptstatuten omvatten nog geen namen van de leden van de raad van commissarissen en van het bestuur van de stichting. Ook zijn er geen CV's van de mogelijke leden van de raad van commissarissen en het bestuur samen met de procedureregels en profielschetsen aangetroffen in de omslag. In lijn met de Landverordening corporate governance en Boek 2 BW dient te zijner tijd - voorafgaand aan het passeren de oprichtingsakte (in casu de algehele wijziging van de statuten van de stichting, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) - 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 een werving en selectieprocedure moeten worden vastgesteld en aan de adviseur worden aangeboden en het voornemen tot de

benoeming van de eerste leden van de raad van commissarissen en bestuurder dienen met inachtneming van het gestelde in de verordening aan de adviseur worden gemeld.

- Alvorens tot de oprichting (in casu algehele statutenwijziging, inhoudende de omzetting van het bestuursmodel naar een raad-van-commissarissen-model) kan worden overgegaan dient de adviseur, derhalve gelet op het voorgaande en conform artikel 8 van de Landsverordening de profielschetsen voor de raad van commissarissen en de bestuurder alsmede de te hanteren werving en selectieprocedure voor de bestuurder voor advies te ontvangen. Vervolgens dient aan de adviseur gemotiveerd de melding te geschieden van de voorgenomen benoemingen van de leden van de raad van commissarissen en de bestuurder.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President

SBTNO website

