

Aan dtkv De Raad van Ministers  
De Minister van Financien  
De heer J. Sylvania  
Fort Amsterdam  
Alhier

Uw nummer 2024/051419 Uw brief van: 11 december 2024 Ons nummer: 30122024.01 Willemstad, 30 december 2024  
(letter):  
Onderwerp:  
Bijlage(n): Oprichting Stichting ENNIA Resolutiefonds

## 1 Grondslag

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 aangaande 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 11 december 2024 met zaaknummer 2024/051419 van de Raad van Ministers, ontvangen 13 december 2023, is het voornemen inhoudende de oprichting van de Stichting ENNIA Resolutiefonds (hierna: Resolutiefonds), de concept statuten voor de oprichting, de concept-profiel schetsen voor de raad van commissarissen en de bestuurders van stichting aan de adviseur voor advies aangeboden.

Het verzoek is geheel ongemotiveerd zonder enig begeleidend schrijven van de Minister noch enige ander document zoals een businessplan dan wel enig onderliggend advies aan de adviseur aangeboden. Het ongemotiveerd melden van een voornemen aan de adviseur is zoals reeds in eerdere adviezen van de adviseur aangegeven niet in overeenstemming met de Landsverordening Corporate Governance. Het voorgaande is in het bijzonder in strijd met het gestelde in artikel 8 van de Landsverordening. Het ongemotiveerd aanbieden van een voornemen aan de adviseur zou in beginsel reeds met zich meebrengen dat de adviseur zwaarwegende bezwaren heeft tegen het voornemen van de Minister.

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke Minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profiel schets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance. Op grond van artikel 8 van de Landsverordening 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. 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 relevante documenten

- Besluit van de raad van Ministers d.d. 11 december 2024 met zaaknummer 2024/051419.
- Vierde rapportage en beslisdocument oplossing ENNIA-problematiek d.d. 9 december 2024 zaaknummer 2024/051419;
- Concept statuten Stichting ENNIA Resolutiefonds d.d. 8 december 2024;
- (Concept)profielschets Raad van Commissarissen Stichting ENNIA Resolutiefonds december 2024;
- (Concept)profielschets bestuurder Stichting ENNIA Resolutiefonds december 2024;

## 3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van 11 december 2024 met zaaknummer 2024/051419 van de Raad van Ministers is het voornemen inhoudende de oprichting van de Resolutiefonds, de concept-profielschetsen voor de raad van commissarissen en de concept profielschets voor de bestuurders van stichting aan de adviseur voor advies aangeboden. De Minister heeft het voorgaande zoals gesteld geel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld.

Ook heeft de adviseur in de stukken geen advies van het Ministerie van Financien noch van de afdeling Wetgeving en Juridische Zaken mogen aantreffen. Voor zover deze instanties nog geen advies hieromtrent hebben uitgebracht wordt de Minister geadviseerd om alsnog advies in de winsten bij deze instanties.

In de vierde rapportage en beslisdocument d.d. 9 december 2024 met zaaknummer 2024/051419 is onder andere het volgende gesteld met betrekking tot het Resolutiefonds.

“(…)

### 4. HET RESOLUTIEFONDS

Naast de onderhandelingen over de financieringsovereenkomsten is na de ondertekening van het Addendum tevens onderhandeld over de Statuten van Stichting Ennia Resolutiefonds (Bijlage 11) en de daarbij horende profielschetsen voor de leden van de Raad van Bestuur en de Raad van Commissarissen (Bijlage 12). Zoals bekend draagt de Raad van Ministers van Curaçao twee leden voor in de Raad van Commissarissen van het Resolutiefonds, waarvan een als voorzitter zal optreden. Voorgesteld wordt om de financieel-deskundige in de RvC voor te laten dragen door de minister van Financiën en de voorzitter in de RvC door de minister-president, beiden met goedkeuring van de Raad van Ministers.

Aangezien de definitieve goedkeuring van de Statuten en profielschetsen van het Resolutiefonds nog enige tijd op zich laat wachten vanwege het adviestraject naar de SBTNO te Curaçao en Corporate Governance Council (CGC) Sint Maarten en de Stichting Ennia Resolutiefonds uiterlijk 31 december opgericht moet zijn zal met een tijdelijke Raad van Bestuur en Raad van Commissarissen worden begonnen. Voor de eerste maal zullen twee medewerkers van de CBCS tijdelijk als bestuurders optreden en in ieder geval een persoon namens Curaçao als commissaris. Dit is nodig, omdat de financieringsdocumenten door de Raad van Bestuur van de Stichting, met goedkeuring van de Raad van Commissarissen, tegelijkertijd moeten worden ondertekend met de andere partijen (i.c. Curaçao, Sint Maarten en CBCS).

Wij stellen voor dat de financieel-deskundige, [REDACTED] reeds bij oprichting namens Curaçao wordt benoemd in de RvC van de Stichting. Hij heeft daartoe de nodige achtergrond en toestemming van de Raad van [REDACTED]. Nadat de Statuten en profielschetsen definitief zijn geworden kunnen d [REDACTED] als financieel-deskundige) en de voorzitter ook definitief worden voorgedragen door Curaçao.

Over het voorgaande is op 9 december 2024 technische overeenstemming bereikt.

## 5. VERZOEK AAN DE RAAD

Gelet op het vorenstaande, met inachtneming van de door de Raad van Ministers en de Staten goedgekeurde HLA, inclusief Addendum (bijlagen 1-2), wordt de Raad van Ministers verzocht:

1. De financieringsovereenkomsten (opgenomen in bijlagen 3-10) ter uitvoering van het HLA (inclusief Addendum) goed te keuren.
2. De minister-president en minister van Financiën van Curaçao gezamenlijk te doen machtigen om de onder beslispunt 1 genoemde overeenkomsten namens de Openbare Rechtspersoon het Land Curaçao te ondertekenen. Een en ander conform bijgaand machtigingslandsbesluit (Bijlage 13).
3. De Statuten van de Stichting Ennia Resolutiefonds en de daarbij horende profielschetsen (bijlagen 11-12) goed te keuren ter aanbieding aan de SBTNO en de CGC in verband met de nodige toetsingen.
4. Goed te keuren dat [REDACTED], namens het Land Curaçao als eerste commissaris wordt benoemd in de Raad van Commissarissen van de Stichting Ennia Resolutiefonds.

## 6. HET VERVOLGTRAJECT

Na de goedkeuring en ondertekening van de stukken door partijen, zal de CBCS de Stichting Ennia Resolutiefonds bij notariële akte laten oprichten en een tijdelijke bestuur en RvC doen instellen. De statuten en profielschetsen worden tegelijkertijd aangeboden aan SBTNO en de CGC voor hun beoordeling. De resultaten van deze beoordeling worden pas 4 weken na de indiening van de stukken verwacht. De regeringen van Curaçao en Sint Maarten, het Bestuur van de CBCS en het Bestuur van de Stichting Ennia Resolutiefonds kunnen als gevolg van de gevolgde procedure de financieringsovereenkomsten echter vóór 31 december 2024 ondertekenen. Eventuele noodzakelijke aanpassingen in de statuten kunnen met instemming van partijen later worden doorgevoerd middels een statutenwijziging.

(...)"

## 4 Toetsing concept statuten Resolutiefonds

Voor de toetsing van de conceptstatuten Resolutiefonds 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.

Zoals gesteld heeft de Minister het voornemen geheel niet gemotiveerd. In de stukken is ook geen enkele toelichting bij de conceptstatuten aangetroffen.

De conceptstatuten van het Resolutiefonds zijn niet geheel in overeenstemming met Modelstatuten opgesteld. Het had op de weg van de Minister gelegen om de afwijkingen van de Modelstatuten te motiveren.

De adviseur zal hierna waar nodige de afwijkingen van de conceptstatuten Resolutiefonds met die van de Modelstatuten becommentariëren.

## BEGRIPSBEPALINGEN Artikel 2

Onder BEGRIPSBEPALINGEN Artikel 2 van de statuten staat onder ander vermeld “Raad van Minister CUR: de Raad van Ministers van het Land CUR”. Het lijkt erop dat er in de statuten kennelijk statutaire taken en bevoegdheden aan de Raad van Minister wordt toegekend. Dit zoals bijvoorbeeld in artikel 10 derde lid onder a. “twee leden worden benoemd op bindende voordracht van de Raad van Ministers CUR”.

De adviseur brengt onder de aandacht van de Minister dat de Raad van Minister in formele zin geen bestuursorgaan is en geen besluiten dan wel beschikkingen met externe werking kan nemen. De besluiten van de Raad van Ministers zijn in beginsel intern gericht en komen extern tot uiting middels onder andere een Ministeriele-beschikking dan wel een Landsbesluit.

De adviseur adviseert de Minister dan ook om in plaats van de Raad van Ministers hier zoals te doen gebruikelijk de Minister te vermelden; “**Minister CUR**: de minister van financiën van het Land CUR”. Het besluit/beschikking van de Minister komt dan zoals te doen gebruikelijk bij benoemingen na afstemming en intern besluit van de Raad van Ministers tot stand. Desgewenst kan er ook gekozen worden om hier te vermelden “de Regering van Curaçao” en wordt de voordracht bij Landsbesluit vastgesteld na intern beraadslaging en besluit van de Raad van Ministers.

Onder BEGRIPSBEPALINGEN Artikel 2 van de statuten staat ook:

**Profielschets:** de profielschets voor de omvang en samenstelling van het bestuur of de raad van commissarissen die rekening houdt met de aard en werkzaamheden van de stichting en de gewenste deskundigheid, ervaring en onafhankelijkheid van de bestuursleden of de leden van de raad van commissarissen. Wijziging van een profielschets behoeft de voorafgaande goedkeuring van de Centrale Bank.

Dit artikel betreft begripsbepalingen. Gelet hier op wordt geadviseerd om de laatste zinssnede “Wijziging van een profielschets behoeft de voorafgaande goedkeuring van de Centrale Bank.” hier niet in op te nemen. Maar dit op tenemen is de betreffende artikelen met betrekking tot de benoeming van de bestuurder en leden van de raad van commissarissen zijnde artikel 7 lid 2 en artikel 10 lid 4.

Deze artikelen zouden als volgt kunnen worden geherformuleerd:

Artikel 7 lid 2

2. Het bestuur bestaat uit maximaal drie (3) bestuursleden. De leden van het bestuur zijn natuurlijke personen. Iedere bestuurder voldoet aan een profielschets welk door de raad van commissarissen **na goedkeuring van de Centrale Bank** door de wordt vastgesteld en gewijzigd.

Artikel 10 lid 4.

4. Elk van de voorgedragen kandidaten moet voldoen aan een vooraf door de raad van commissarissen **na goedkeuring van de Centrale Bank** vastgesteld profielschets.



Uit artikel 7 BESTUUR blijkt niet dat aan de Minister enige bevoegdheid dan wel zeggenschap toekomt met betrekking tot de benoeming van de bestuurder dan wel het vaststellen van de profielschets voor de bestuurders van de Resolutiefonds.

Ook voor wat betreft de vaststelling en wijziging van de profielschets voor de leden van de raad van commissarissen blijkt nergens uit de statuten dat er een rol voor de Minister is weggelegd.

Voor voornoemde afwijkingen van de Modelstatuten is ook geen motivering aangetroffen.

In de statuten is een vrijwaringsartikel opgenomen.

### **VRIJWARING BESTUURDERS EN COMMISSARISSEN Artikel 13**

Voor zover uit de wet niet anders voortvloeit, worden aan de zittende en voormalige bestuurders en leden van de raad van commissarissen vergoed: -

- a. de redelijke kosten van het voeren van verdediging tegen aanspraken tot vergoeding van schade of het voeren van verdediging in andere rechtsgedingen;
- b. eventuele schadevergoedingen die zij verschuldigd zijn; als gevolg van een handelen of nalaten in de uitoefening van hun taak als bestuurder of commissaris of enige andere functie die zij op verzoek van de stichting vervullen, met uitzondering van de gedingen waarin zij in hoofdzaak een eigen vordering ten gelde maken. Een betrokkene heeft geen aanspraak op de vergoedingen als hiervoor bedoeld en zal een reeds betaalde vergoeding terugbetalen, indien en voor zover:
  - a. door de rechter in Curacao bij kracht van gewijsde is vastgesteld dat het handelen of nalaten kan worden gekenschetst als opzettelijk, bewust roekeloos of ernstig verwijtbaar, tenzij uit de wet anders voortvloeit of zulks in de gegeven omstandigheden naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn;
  - b. de kosten of schadevergoeding rechtstreeks verband houden met of voortvloeien uit een rechtsgeding tussen een zittend of voormalig bestuurder of lid van de raad van commissarissen en de stichting zelf; of
  - c. de kosten en/of het vermogensverlies door verzekeraars is of wordt vergoed uit een verzekeringspolis.

Het is voor de adviseur nu de Minister geen toelichting bij de statuten heeft verstrekt niet duidelijk waarom er in afwijking van de modelstatuten in deze statuten een vrijwaringsbepaling is opgenomen. De adviseur heeft in eerdere adviezen negatief geadviseerd met betrekking tot het vrijwaren van bestuurders en commissarissen van overheidsgelieerde entiteiten. Het gaat hier om een nieuw op te richten stichting waar de commissarissen en bestuurder van meet af aan bij betrokken zijn. Het is aan de commissarissen en de bestuurder om hun taken naar behoren uit te voeren om iedere vorm van aansprakelijkheid te vermijden. Het is voor de adviseur dan ook niet te volgen waarom er in deze statuten in tegenstelling tot de Modelstatuten en het bestendig beleid van de overheid bij voorbaat de bestuurders en commissarissen worden gevrijwaard. De adviseur adviseert de Minister dan ook dringend om deze bepaling te doen vervallen.

De adviseur heeft gelet op het voorgaande dan ook bezwaren tegen de concept statuten van het Resolutiefonds.

## **5 Wettelijke bepalingen betreffende het voornemen tot benoeming**

### **5.1 Wettelijke bepalingen**

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris aan de adviseur corporate governance. Op grond van artikel 8 van de Landsverordening 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. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.



In overeenstemming met artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht vooraf aan de adviseur te melden. Hiermee wordt tevens voorkomen dat een werving- en selectieprocedure wordt opgestart terwijl er zwaarwegende bezwaren zouden kunnen zijn tegen de voorgestelde procedureregels dan wel profielschets. Het voorgaande heeft de adviseur reeds gesteld onder meer in zijn adviezen van 23 mei 2012 met zaaknummer 2012/025744 en van 16 juli 2012 met nummer 16072012.01.

Artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance stelt dat indien door of namens een minister wordt meebeslist of beslist over de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden. In overeenstemming met artikel 9 lid 2 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance te adviseren over de vraag of een dergelijk voornemen voldoet aan de statuten van de stichting of vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en profielschets zoals bedoeld in artikel 8 van de Landsverordening corporate governance en de bepalingen uit de Code. In het advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

## 5.2 Selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders

Conform artikel 4.2 van de Code dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welke belast is met de advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap of stichting. Deze entiteit heeft in ieder geval kort gezegd de volgende taken:

- het geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van de omvang en samenstelling van de raad van commissarissen en het bestuur van de vennootschap of stichting 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 of stichting alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders dan wel verantwoordelijke minister.

## 5.3 Renumeratie van commissarissen en bestuurders

In overeenstemming met artikel 4.3 van de Code dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welke belast is met de advisering van de overheid inzake de remuneratie van commissarissen en bestuurders. Deze entiteit heeft in ieder geval kort gezegd de volgende taken:

- het geven van adviezen aan de algemene vergadering van aandeelhouders dan wel verantwoordelijke minister betreffende het te volgen bezoldigingsbeleid;
- het geven van adviezen aan de algemene vergadering van aandeelhouders dan wel verantwoordelijke minister inzake de bezoldiging van individuele bestuurders ter vaststelling door de raad van commissarissen, in welk voorstel in ieder geval aan de orde komen: (i) de bezoldigingsstructuur en (ii) de hoogte van de vaste en variabele bezoldigingscomponenten, (iii) pensioenrechten, afvloeiingsregelingen en overige vergoedingen (iv) de prestatiecriteria en de toepassing hiervan.

## 5.4 Toetsing Profielschets bestuurder

De profielschets voor de bestuurder dient zodanig te zijn opgesteld dat op grond van de daarin vermelde taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden alsmede de vereiste kennis en vaardigheden en benodigde competenties gekomen kan worden tot de selectie van een bestuurder die de taken en werkzaamheden kan verrichten zoals vervat onder hoofdstuk 3 “Het Bestuur” van de Code.

De opgestelde profielschets bestuurders Resolutiefonds december 2024 heeft de volgende indeling:

1. Begrippen
2. Toezichthouder .
3. Algemene schets werkgebied
4. Omvang van de organisatie en mogelijke risico's
5. Vertrouwelijkheid
6. Omvang en samenstelling van de raad van bestuur
7. Algemene opleiding en ervaring van de raad van bestuur
8. Algemene taken raad van bestuur
9. Persoonlijke voorwaarden en commitment van de raad van bestuur
10. Algemene vaardigheden, verantwoordelijkheden en bevoegdheden van de raad van bestuur van de raad van bestuur
11. Profiel Financieel -Asset Manager
12. Profiel Financieel-Treasurer
13. Profiel Juridisch-Compliance & Risk
14. Wijziging van de profielschets

Met betrekking tot de onderdelen 1 tot en met 5 heeft de adviseur geen opmerkingen.

Met betrekking tot 6 de omvang en samenstelling van de raad van bestuur is het volgende gesteld:

In de Statuten is opgenomen dat de raad van bestuur uit drie (3) natuurlijke personen bestaat. De volgende profielen worden gehanteerd:

- 1<sup>e</sup> bestuurder Financieel (CFO)- (Treasurer (controller/audit))
- 2<sup>e</sup> bestuurder Financieel (economisch-Asset Manager)
- 3<sup>e</sup> bestuurder Juridisch, Compliance & Risk

De stichting wordt bestuurd door de raad van bestuur onder toezicht van de raad van commissarissen. De raad van commissarissen benoemt de leden van de raad van bestuur met inachtneming van het bepaalde in de Statuten. De leden van de raad van bestuur zijn samen verantwoordelijk voor het algehele beleid en het dagelijks bestuur van de stichting.

Een motivering waarom er drie bestuurder noodzakelijk zijn is niet verstrekt.

Het is de adviseur bekend dat financiële instellingen vallende onder de toezicht van de Centrale Bank minstens twee bestuurders moeten hebben. De adviseur heeft derhalve geen zwaarwegende bezwaren tegen een omvang van 2 bestuurders bestaande uit een bestuurder met een financieel profiel en één met een juridisch profiel. De adviseur heeft voornamelijk zwaarwegende bezwaren tegen een omvang van drie bestuurder daar dit niet nader is gemotiveerd.

Met betrekking tot 7 Algemene opleiding en ervaring van de raad van bestuur is in de profielschets onder ander het volgende vermeld:

De volgende eisen ten aanzien van opleiding, kennis en ervaring zijn van toepassing op alle leden van de raad van commissarissen.

- WO opleiding op financieel en/of juridisch gebied en minimaal 5 jaar werkervaring in een financieel/juridisch managementpositie;

De hierin gestelde vereisten zijn beduidend lager dan hetgeen is opgenomen in de modelprofielchets voor bestuurder. Een motivering hiervoor heeft de adviseur niet mogen aantreffen. Hierin is als minimale eis voor de opleiding opgenomen:

Minimaal 10 jaar leidinggevende ervaring waarvan 5 jaar in een eindfunctie;

De adviseur adviseert de Minister om te bewerkstelligen dat de opleidingsvereisten worden aangepast conform het gestelde in de modelprofielchets bestuurder zijnde

- WO opleiding op financieel en/of juridisch gebied en minimaal 10 jaar werkervaring in een financieel/juridisch managementpositie waarvan 5 jaar in een eindfunctie;

De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de profielchets zoals thans opgesteld. De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de profielchets met in acht nemen van het gestelde in dit advies wordt aangepast.

## 5.5 Toetsing Procedureregels inzake de benoeming van de kandidaat tot bestuurder

In de stukken heeft de adviseur geen procedure voor de werving- en selectie van de bestuurders mogen aantreffen.

Met betrekking tot de te hanteren procedure om te komen tot de voorgenomen benoeming van een bestuurder zij het volgende gesteld.

Voor de ondersteuning bij de werving- en selectieprocedure voor bestuurders is door de Raad van Ministers een Terms of Reference "Ondersteuning Werving en Selectie Statutair Directeur d.d. 21 augustus 2012" (hierna: TOR) vastgesteld. De procedure gesteld in de TOR dient ertoe om een transparante en objectieve werving en selectie te waarborgen met inachtneming van het vervatte in de Code en de Landsverordening corporate governance.

De adviseur constateert dat er nog geen werving- en selectieprocedure conform de door het Land Curaçao vastgestelde TOR heeft plaatsgevonden.

In overeenstemming met artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke Minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielchets en procedureregels bij een benoeming of voordracht vooraf aan de adviseur te melden. Hiermee wordt tevens voorkomen dat een werving- en selectieprocedure wordt opgestart terwijl er zwaarwegende bezwaren zouden kunnen zijn tegen de voorgestelde procedureregels dan wel profielchets. Het voorgaande heeft de adviseur reeds gesteld onder meer in zijn adviezen van 23 mei 2012 met zaaknummer 2012/025744 en van 16 juli 2012 met nummer 16072012.01.

Volledigheidshalve brengt de adviseur in het kader van de transparantie onder uw aandacht dat bij alle selectierondes en bij de briefselectie scoringsmatrixen moeten worden opgesteld. Ter bevordering van de transparantie wordt geadviseerd om voor de scoring een puntensysteem te hanteren waardoor de onderlinge mate van geschiktheid beter blijkt. Tevens wordt erop gewezen dat de selectiecommissie haar keuze van de meest geschikte kandidaat dient te onderbouwen. Hetgeen ook uit de scores dient te blijken. Overigens zal de Minister te zijner tijd de voorgenomen benoeming van de gekozen kandidaat gemotiveerd moeten melden aan de adviseur vergezeld van alle onderliggende stukken. Dat zal separaat van de motivering van de selectiecommissie moeten geschieden.



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 (commissarissen), die er volgens de wet of de statuten moeten zijn te bevatten.

Zoals in de eerder paragraaf gesteld is er in de statuten nergens opgenomen dat de Minister (mede)beslist omtrent de benoeming van een van de bestuurders. Indien het niet de bedoeling is dat de Minister enige zeggenschap heeft met betrekking tot de benoeming van een bestuurder is het voorgaande gesteld in deze paragraaf niet van toepassing.

## 6 Toetsing procedureregels en profielschets commissarissen

Artikel 2.3 van de Code stelt het volgende met betrekking tot de deskundigheid en samenstelling van de raad van commissarissen. De raad van commissarissen dient zodanig te zijn samengesteld dat hij zijn taak naar behoren kan vervullen. Deze samenstelling dient te berusten op een bewuste keuze voor kwaliteit ter uitoefening van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen.

De raad van commissarissen stelt een profielschets op voor de leden van de raad van commissarissen van de overheidsentiteit. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de overheidsentiteit en haar onderneming alsook de in dit kader gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen.

De profielschets dient onder andere een weerslag te zijn van de aard van de activiteiten, de internationalisatiegraad, de omvang en de specifieke risico's op middellange en lange termijn van de onderneming. Daarbij moet concreet rekening worden gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de desbetreffende overheidsentiteit.

Ook is in artikel 2.3. gesteld dat de algemene vergadering van aandeelhouders samen met de raad van commissarissen ten minste éénmaal per jaar de vastgestelde profielschets aan de hand van daartoe op te stellen maatstaven evalueert en daaruit conclusies trekt voor de samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van commissarissen.

Uit het bovenstaande volgt dat voor iedere afzonderlijke commissaris dan wel een groep van commissarissen een specifiek deskundigheidsprofiel dient te worden opgesteld en vastgesteld. De profielschets en de samenstelling dienen daarbij zo concreet mogelijk te worden opgesteld, zodat voorgedragen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

De opgestelde profielschets raad van commissarissen Resolutiefonds december 2024 heeft de volgende indeling:

1. Begrippen
2. Toezichthouder
3. Algemene schets werkgebied
4. Omvang van de organisatie en mogelijke risico's
5. Vertrouwelijkheid
6. Omvang en samenstelling van de raad van commissarissen
7. Algemene opleiding en ervaring van de raad van commissarissen
8. Algemene taken van de raad van commissarissen
9. Persoonlijke voorwaarden en commitment van de raad van commissarissen
10. Algemene vaardigheden van de raad van commissarissen
11. Overige algemene competenties
12. Profiel Voorzitter raad van commissarissen
13. Profiel Financieel-Algemeen raad van commissarissen
14. Profiel Financieel — Expert (achtergrond in de financiële sector (verzekeringen, pensioenen of banking))
15. Profiel Juridisch raad van commissarissen
16. Wijziging van de profielschets

Met betrekking tot de onderdelen 1 tot en met 5 heeft de adviseur geen opmerkingen.

Met betrekking tot “6 de omvang en samenstelling van de raad van commissarissen” is het volgende gesteld:

In de Statuten is opgenomen dat de raad van commissarissen uit vier (4) natuurlijke personen bestaat.

De volgende profielen worden gehanteerd:

- één voorzitter (met een financieel en/of juridisch achtergrond).
- één juridisch expert.
- één financieel expert met een achtergrond in de financiële sector (verzekeringen, pensioenen of banking).
- één financieel expert (algemeen).

Curacao wijst één van de leden van de raad van commissarissen aan als voorzitter.

De omvang van de raad van commissarissen is gesteld op 4 leden waarvan 2 worden benoemd op bindend voordracht van Curacao, één lid op bindend voordracht van Sint maarten en één lid op binden voordracht van de Centrale Bank een en ander zoals gesteld in artikel 10 derde lid van de statuten van de Resolutiefonds.

Hoewel het niet gebruikelijk is om de omvang van een raad van commissarissen op een even aantal leden vast te stellen is er geen regel die zich hier tegen verzet.

Voor wat betreft de samenstelling zij gesteld dat er in feite 3 deskundigheidsprofielen zijn opgesteld zijnde die van een juridisch expert en twee profielen voor de financieel deskundigen. De voorzitter dient tevens te voldoen aan een van voornoemde profielen op juridisch dan wel financieel gebied.

Uit de profielschets onder “7. Algemene opleiding en ervaring van de raad van commissarissen” volgt dat alle commissarissen moeten beschikken over een WO-opleiding op financieel en of juridisch gebied met minimaal 5 jaar werkervaring in een financieel/juridisch managementpositie.

Alhoewel de profielschets voor de raad van commissarissen niet overeenkomstig is met de modelprofielschets voor de raad van commissarissen voor overheidsentiteiten kan gesteld worden dat de profielschets genoegzaam voldoet aan de in de code gestelde vereisten.

De adviseur heeft gelet hierop dan ook geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets van de raad van commissarissen Resolutiefonds.

## 7 Benoeming lid raad van commissarissen

Uit punt 5 van het besluit van de Raad van Ministers kan worden opgemaakt dat de Raad van Ministers heeft ingestemd met de voordracht van een kandidaat [REDACTED] ter benoeming als eerste lid van de raad van commissarissen Resolutiefonds. In voornoemd besluit staat in tegenstelling tot de besluiten vervat onder 3 en 4 niet dat dit voornemen aan de adviseur wordt gemeld ter toetsing. Voor zover dit een voordracht betreft van één van de twee kandidaten van Curacao zij gesteld dat deze voordracht conform artikel 9 van de Landsverordening aan de adviseur moet worden gemeld.

Het niet melden van deze voordracht aan de adviseur is in strijd met de wet hetgeen nietigheid dan wel vernietigbaarheid van de benoeming met zich mee kan brengen. De Minister wordt dan ook dringend geadviseerd om dit voornemen alsnog gemotiveerd vergezeld van de CV van de kandidaat ter toetsing aan de adviseur te melden.

## 8 Code Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij ook uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstremgeling bij commissarissen van een overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.12 van de Code. Tevens dient iedere commissaris onafhankelijk te zijn conform het gestelde in artikel 2.9 van de Code.

Het behoort in beginsel niet tot de taak van de adviseur om het voorgaande te toetsen. Voorts brengt de adviseur onder uw aandacht dat het evenmin tot de taak van de adviseur behoort om een integriteitstoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten.

De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van enige vorm en schijn van belangenverstremgeling dan wel of zij voldoen aan de onafhankelijkheidscriteria zoals gesteld in voornoemde bepalingen. De Regering, de Raad van Ministers, de aandeelhouder dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders kan de kandidaten hiertoe een verklaring laten afleggen. Het is vervolgens aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders zelf om haar eigen beoordeling op deze aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat.

De adviseur vraagt hierbij ook 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 zoals vermeldt in voornoemde bepalingen ter verrichting van de in voornoemde bepalingen vermelde taken.

## 9 Transparante werving leden raad van commissarissen

Tot nu toe worden de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen formeel door de Ministers voorgedragen, doch zijn de voordrachten conform decennia bestendig gebruik feitelijk niet altijd afkomstig van de Ministers zoals blijkt uit voordrachtstukken die de adviseur in de omslagen aantreft. Enige transparante en objectieve werving en selectie van de kandidaten voor een commissariaat vindt derhalve nog niet plaats, waardoor niet gesteld kan worden dat de voordrachten geheel overeenkomstig de Code geschieden. Het uitgangspunt van Corporate Governance is dat ook de werving en selectie van leden van de raad van commissarissen voor alle overheidsentiteiten op een objectieve en transparante wijze plaatsvindt.

De adviseur acht het van groot belang dat in overeenstemming met de Code niet alleen ten behoeve van bestuurder (directeur) een transparante en objectieve werving en selectie plaatsvindt maar dat dit eveneens voor de leden van de raad van commissarissen plaatsvindt.

Conform artikel 4.2. dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap. 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.

Ondanks het feit dat de adviseur sinds 2010 de Regering dan wel Ministers telkenmale gewezen heeft op de verplichting om een entiteit in de zin van artikel 4.2 op te richten is dit tot heden nog niet gebeurd.

Door onder andere het niet instellen van bovengenoemde entiteit kan de werving en selectie en voordracht van de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen nog niet op een transparante en objectieve wijze en in overeenstemming met de Code geschieden.

De kandidaten die worden voorgedragen, worden doorgaans wel voorgedragen in overeenstemming met een profielschets doch is er geen procedure om op een objectieve en transparante wijze tot een selectie van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen te komen.

Het voorgaande is ook van belang om te bewerkstelligen dat de selectie van de voorgedragen kandidaten beter aansluiten op de profielschets waarin de Minister voornemens is de kandidaat te benoemen. Het komt immers geregeld voor dat de voorgedragen kandidaten "nipt" aan de vereisten voldoen en dat de adviseur stelt geen zwaarwegende bezwaren te hebben daar de adviseur conform de Landsverordening slechts marginaal toetst.

Ook valt het de adviseur op dat geregeld dezelfde kandidaten worden voorgedragen om benoemd te worden in de raad van commissarissen van verschillende entiteiten.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat gelijk aan de werving- en selectieprocedure voor bestuurders de leden voor de raad van commissarissen ook middels een transparante (open) procedure worden geworven en geselecteerd. Hiervoor kan volstaan worden met een verkorte transparante (open) werving en selectieprocedure door een door de overheid in te stellen entiteit of commissie op grond van de betreffende vastgestelde profielschetsen.

## 10 Conclusie en Advies

- De adviseur brengt wederom onder de aandacht van de Minister dan wel de Raad van Ministers dat de meldingen aan de adviseur schriftelijk gemotiveerd dienen te geschieden vergezeld van alle relevante stukken zoals een businessplan voor de oprichting van de entiteit en de adviezen van de relevante Ministeries in casu het Ministerie van Financiën en de afdeling Wetgeving en Juridische Zaken.
- Voor zover deze instanties nog geen advies omtrent de oprichting hebben uitgebracht wordt de Minister geadviseerd om alsnog advies in te winnen bij deze instanties.
- De adviseur heeft bezwaren tegen de conceptstatuten Resolutiefonds zoals opgesteld en adviseert de Minister om te bewerkstelligen dat de conceptstatuten wordt aangepast met inachtneming van het gestelde in dit advies en in het bijzonder dat de vrijwaringsartikel komt te vervallen.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de profielschets bestuurders Resolutiefonds zoals thans opgesteld. De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de profielschets met in achtnemen van het gestelde in dit advies wordt aangepast.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets van de raad van commissarissen Resolutiefonds.
- De Minister wordt dringend geadviseerd om het besluit met betrekking tot de benoeming van een lid van de raad van commissarissen in te trekken en het voornemen tot het benoemen van het betreffend kandidaat alsnog met in achtneming van de Landsverordening schriftelijk gemotiveerd aan de adviseur te melden.
- 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.

- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat naar analogie van de werving- en selectieprocedure voor bestuurders ook de leden voor de raad van commissarissen middels een transparante (open) werving- en selectieprocedure worden geworven en geselecteerd.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc.

Minister-President

SBTNO WO

