

Aan Raad van Ministers
Dtkv De Minister van Economische
Ontwikkeling
AmiDos Building,
Pletterijweg 43
Curaçao

Uw nummer 2016/038052 Uw brief van: 23 februari 2017 Ons nummer: 27032017.01 Willemstad, 27 maart 2017
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot vaststelling profielschets
commissaris CDI
(art. 8 PB 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels besluit van 12 oktober 2016 (zaaknummer: 2016/038052) van de Raad van Ministers, ontvangen op 13 oktober 2016, is het voornemen inhoudende de goedkeuring van de profielschets van de raad van commissarissen van Curaçao Development Institute N.V. (hierna: CDI), voorheen genaamd Curaçao Development Bank N.V., aan de adviseur gemeld.

Op 10 november 2016 heeft de adviseur advies uitgebracht (nummer: 10112016.01). Naar aanleiding van voornoemd advies alsmede de Memorandum of Understanding van 20 oktober 2016 tussen CDI en Stichting Korporashon pa Desaroyo Di Kòrsou (hierna: Korpodeko) is het concept van de profielschets van de raad van commissarissen van CDI aangepast en wederom op 23 februari 2017, ontvangen op 28 februari 2017, aan de adviseur gemeld. Conform verzoek zal de adviseur opnieuw overgaan tot het toetsen van de concept profielschets van de raad van commissarissen van CDI een en ander aansluitend op het eerder uitgebracht advies.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Verzoek op de omslag van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) om nader advies (zaaknummer: 2016/038052);
- Brief van 24 februari 2017 van CDI aan de Minister met als bijlage aangepaste profielschets van de raad van commissarissen van CDI;
- Memorandum of Understanding van 20 oktober 2016 tussen CDI en Korpodeko;
- Besluit Raad van Ministers van 12 oktober 2016 (zaaknummer: 2016/038052);
- Brief van 26 september 2016 van de Minister aan de Raad van Ministers (zaaknummer: 2016/038052);
- Brief van 26 september 2016 van de raad van commissarissen van CDI -met bijbehorende bijlagen- met het verzoek aan de algemene vergadering van aandeelhouders van CDI om de profielschets van de raad van commissarissen van CDI goed te keuren;
- Besluit van de Raad van Commissarissen van CDI van 26 september 2016 inzake concept profielschetsen (BR#2016-0926-001);
- Statuten van CDI, laatstelijk gewijzigd op 12 oktober 2016; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van CDI van 22 maart 2017.

3 Toetsing voornemen tot vaststelling profielschets

In de brief van 24 februari 2017 van CDI aan de Minister heeft CDI verwijzend naar de MOU van 20 oktober 2016 tussen Korpodeko en CDI (hierna: de MOU) verzocht te bewerkstelligen dat er goedkeuring wordt verleend voor de uitbreiding van de raad van commissarissen van CDI van drie naar vijf commissarissen. Als bijlage is ook een aangepaste profielschets van de raad van commissarissen van CDI aangeleverd.

In overweging B van de MOU is het volgende opgenomen:

The Parties (red: Korpodeko en CDI) wish to enter into this Memorandum as a starting point for the Development Finance sector (DF Sector) and to establish a framework of cooperation between the Parties that could result in a merger between the Parties or in a well-defined operational structure for the Parties, as well as a platform for cooperation between them.

In artikel 1.3 van de MOU is het volgende opgenomen:

In this intermediary stage, in order to secure alignment as contemplated in this Memorandum, the Parties agree to pursue, however within one month after signing the MOU, that the Ministers of Economic Development and of Finance of Curaçao (read Land of Curaçao) appoint, taking into account the required competencies, one representative of the CDI in the board of Korpodeko and one representative of Korpodeko in the supervisory board of the CDI.

De samenstelling van de raad van commissarissen van CDI bestaat op dit moment uit drie commissarissen. Artikel 16 lid 1 van de statuten van CDI stelt dat de raad van commissarissen van CDI uit drie of vijf commissarissen bestaat. Naar aanleiding van de MOU heeft CDI aan de Minister verzocht, met inachtneming van het gestelde in de statuten van CDI om het aantal commissarissen van CDI uit te breiden naar vijf commissarissen.

De wens om de raden van commissarissen van de overheidsentiteiten uit het maximaal aantal statutair toegestane leden te laten bestaan, zonder dat er daarbij specifiek rekening wordt gehouden met het aantal en de deskundigheid, die nodig is voor elk entiteit, komt vaak voor. Een specifieke profielschets beoogd daarentegen juist te bewerkstelligen dat elk entiteit het aantal commissarissen heeft die zij ook daadwerkelijk nodig heeft. Daarbij dient ook rekening te worden gehouden met het feit dat het hebben van meer commissarissen dan een entiteit nodig heeft ook extra en onnodige vaste lasten voor de betreffende entiteit met zich meebrengt, wat doorgaans ten koste gaat van het bedrag dat die entiteit beschikbaar heeft om haar doelen te verwezenlijken. Gesteld kan worden dat ter waarborg van het voorgaande is in artikel 8 van de Landsverordening corporate governance opgenomen dat de voornemens inhoudende het vaststellen dan wel wijzigen van een profielschets voor de commissarissen aan de adviseur moeten worden gemeld.

Uit de aangeleverde informatie en in samenhang met de doelstelling van CDI is voornemen nog niet af te leiden waarom het noodzakelijk is om een raad van commissarissen te hebben bestaande uit vijf leden. De noodzaak om twee financieel experts en twee juridisch expert in de raad van commissarissen te hebben, in plaats van één van elk expert, is niet te achterhalen uit de aangeleverde informatie. Bovendien dient er eveneens rekening te worden gehouden dat het in casu gaat om onafhankelijke commissarissen conform artikel 139 van Boek 2 BW, waardoor het benoemen van een commissarissen voor een zittingstermijn van bijvoorbeeld 1 jaar vanwege het afwachten van de (nader) te maken afspraken tussen Korpodeko en CDI niet mogelijk is. Immers conform artikel 141 van Boek 2 BW dient een onafhankelijke commissaris te worden benoemd voor een minimale periode die eindigt aan het einde van de eerste algemene vergadering van aandeelhouders die gehouden wordt nadat drie jaar is verstreken sinds zijn benoeming.

Gezien de statuten van CDI, die het aantal commissarissen op drie of vijf commissarissen bepaalt, brengt de afspraak tussen CDI en Korpodeko met zich mee dat er feitelijk twee commissarissen zullen moeten worden benoemd voor minimaal drie jaar. Het (deugdelijk) belang om vijf commissarissen te hebben op een vennootschap met slechts drie

personeelsleden is niet uit de stukken gebleken. Immers de taak van een commissaris is primair het houden van toezicht op het bestuur. Het is dan ook niet duidelijk op welke wijze het verzwaren van toezicht op het bestuur van CDI een (betere) samenwerking met Korpodeko zou kunnen bewerkstelligen. Uit de aangeleverde informatie is niet gebleken of naar andere mogelijkheden is gekeken ter bevordering van de samenwerking tussen beide entiteiten. Is er bijvoorbeeld gedacht aan het verrichten van een *due diligence* onderzoek bij beide entiteiten? Gelet op het voorgaande heeft de adviseur vooralsnog zwaarwegende bezwaren tegen de samenstelling van vijf commissarissen bij CDI.

Voor wat betreft de profiel van het financieel expert en de profiel juridisch expert wenst de adviseur op het volgende te wijzen. Uit de aangeleverde documenten blijkt dat het advies van de adviseur van 10 november 2016 is opgevolgd, desondanks wordt geadviseerd om het profiel financieel expert alsmede het profiel juridisch expert op de volgende punten aan te passen.

Profiel Financieel expert

Onder de paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

- %adviseert de raad over de financiële en bedrijfsmatige meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende financieel-economische vraagstukken en beslissingen.+

Zoals reeds eerder gesteld in het advies van 10 november 2016 met nummer 10112016.01, de raad van commissarissen is een orgaan van de vennootschap dat collegiaal dient te functioneren. Het is echter niet ongebruikelijk dat binnen de raad van commissarissen sprake is van een takenverdeling. Die takenverdeling is een interne aangelegenheid van de raad van commissarissen. Gewaarborgd dient wel te worden dat de wijze van toezicht op en advisering aan het bestuur van de vennootschap gebeurt vanuit de raad van commissarissen als college en niet op basis van individuele leden vanuit de raad van commissarissen.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de bovenstaande specifieke taak van de lid van de raad van commissarissen van CDI in de functie van Financieel expert als volgt wordt gewijzigd:

- %adviseert de raad over de financiële en bedrijfsmatige meerjarenstrategie+

Profiel Juridisch expert RvC

Onder de paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

%adviseert de raad en directeur over juridische mogelijkheden passen binnen meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende beleidsbeslissingen+

Zoals reeds eerder gesteld, de raad van commissarissen is een orgaan van de vennootschap dat collegiaal dient te functioneren. Het is echter niet ongebruikelijk dat binnen de raad van commissarissen sprake is van een takenverdeling. Die takenverdeling is een interne aangelegenheid van de raad van commissarissen. Gewaarborgd dient wel te worden dat de wijze van toezicht op en advisering aan het bestuur van de vennootschap gebeurt vanuit de raad van commissarissen als college en niet op basis van individuele leden vanuit de raad van commissarissen.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de bovenstaande specifieke taak van de lid van de raad van commissarissen van CDI in de functie van Juridisch expert als volgt wordt gewijzigd:

- %adviseert de raad over de juridische mogelijkheden die passen binnen de meerjarenstrategie+

Geadviseerd wordt om de profielen van de financieel expert en de juridisch expert met inachtneming van het gestelde in dit advies te wijzigen. Voor wat betreft de samenstelling van de raad van commissarissen van CDI wordt geadviseerd om de samenstelling te behouden op drie commissarissen zijnde met een bankier, een financieel expert en een juridisch expert. Mocht de wens nog bestaan om een samenstelling van vijf commissarissen te hanteren voor CDI dan wordt geadviseerd om het voorstel met inachtneming van het gestelde in dit advies te motiveren en om het vervolgens wederom aan de adviseur te melden voor advies voordat het wordt goedgekeurd door de algemene vergadering van aandeelhouders van CDI.

4 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 inachtneming van hetgeen gesteld is in dit advies heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de goedkeuring van de Profielschets van CDI met een samenstelling van vijf commissarissen.

Geadviseerd wordt om de profielen van de financieel expert en juridisch expert met inachtneming van het gestelde in dit advies te wijzigen.

Voor wat betreft de samenstelling van de raad van commissarissen van CDI wordt geadviseerd om de samenstelling te behouden op drie commissarissen, zijnde een raad van commissarissen bestaande uit een bankier, een financieel expert en een juridisch expert.

Mocht de wens nog bestaan om de samenstelling van vijf commissarissen te hanteren dan wordt geadviseerd om het voorstel met inachtneming van het gestelde in dit advies te motiveren en om het vervolgens wederom aan de adviseur te melden voor advies voordat het wordt goedgekeurd door de algemene vergadering van aandeelhouders van CDI.

SBTNO

De adviseur corporate governance