

Aan De Raad van Ministers  
Dtkv De Minister van Economische  
Ontwikkeling  
De heer I.S. Martina  
AmiDos Building, Pletterijweg 43  
Alhier

Uw nummers 2020/023632 Uw brief van: 29 juli 2020

Ons nummer: 28082020.01 Willemstad, 28 augustus 2020

Onderwerp: Voornemen tot wijziging statuten KTK N.V.

Bijlage(n): Modelstatuten Dochtervennootschappen

## 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 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 de Raad van Ministers met zaaknummer 2020/023632, ontvangen op 31 juli 2020 is het voornemen tot wijziging van de statuten van Kompania di Tou Korsou Exploitatie Maatschappij N.V. (hierna KTK) aan de adviseur gemeld.

## 2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 29 juli 2020 (zaaknummer: 2020/023632);
- Brief van 23 juli 2020 van Curaçao Ports Authority (hierna:CPA) met referentienummer: 22000173/IM-aw;
- Concept gewijzigde statuten van KTK d.d. 24 januari 2020; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van KTK d.d. 25 augustus 2020.
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van CPA d.d. 25 augustus 2020.

## 3 Melding voornemen tot statutenwijziging

Middels schrijven d.d. 23 juli 2020 heeft De directeur en de President-commissaris van CPA een verzoek gericht aan de aandeelhouders van CPA en de Minister betreffende de goedkeuring van de gewijzigde statuten KTK in overeenstemming met modelstatuten overheidsvennootschappen.

In voornoemd schrijven worden het volgende gesteld:

“(…)

Hierbij bied ik U, namens de Raad van Commissarissen van Curaçao Ports Authority N.V. ("CPA"), de door de Raad conform artikel 13 lid 6 van de statuten van CPA geaccordeerde conceptstatuten van, Kompania di Tou Korsou Exploitatie Maatschappij N.V. ("KTK"), een dochtervennootschap van CPA, welke thans in overeenstemming zijn met de modelstatuten van overheidsvennootschappen, gelijk aan de statuten van CPA. Hierin is thans onder meer opgenomen de essentiële formele instelling van een Raad van Commissarissen van KTK.

Met inachtneming van het voorgaande, aan U het eerbiedig verzoek over te gaan tot de goedkeuring van aangehechte concept statuten van KTK d.d. 24 januari 2020, ex artikel 13 lid 8 van de statuten van CPA.

(…)"

#### 4 Toetsing conceptstatuten KTK

Voor de toetsing van de conceptstatuten zal als toetsingskader worden gebruikt de Landsverordening corporate governance, de Code en de Modelstatuten Deelnemingen van het Land Curaçao Eindversie 16102011 (hierna: de Modelstatuten) alsmede Modelstatuten Dochtervennootschappen Curaçao.

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. Afwijkingen zijn in beginsel slechts toegestaan indien hiertoe een wettelijke verplichting bestaat. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal een deugdelijke schriftelijke motivering van de Minister aan ten grondslag moeten liggen.

Ten aanzien van de conceptstatuten van KTK kan gesteld worden dat deze, in tegenstelling tot het gestelde in het schrijven van CPA d.d. 23 juli 2020, op diverse onderdelen niet gelijklopend zijn met de Modelstatuten Deelnemingen van het Land Curaçao noch de Statuten van CPA dan wel de bepalingen daarvan. De adviseur heeft ook voor de geconstateerde afwijkingen in de conceptstatuten ten opzichte van de Modelstatuten geen motivering in de aangeleverde stukken aangetroffen.

De adviseur heeft diverse afwijkingen van niet alleen maar tekstuele aard ten opzichte van de Modelstatuten waargenomen. In het bijzonder dienen de onnodige tekstuele veranderingen te

worden vermeden, in verband met het behouden van uniformiteit in de tekst van statuten van alle overheidsstichtingen, alsook ter waarborging van de consistentie met de Code en de Landsverordening Corporate Governance.

De adviseur heeft onder andere de volgende afwijkingen geconstateerd in de conceptstatuten en zijn opmerkingen daarbij gegeven:

Met betrekking tot **artikel 19 lid 4** van de conceptstatuten KTK merkt de adviseur op dat de laatste volzin zoals vervat in de Modelstatuten is weggelaten in de conceptstatuten.

Met betrekking tot **artikel 20** van de conceptstatuten KTK merkt de adviseur op met uitzondering van het eerste lid dit artikel geheel niet in overeenstemming is met artikel 20 van de Modelstatuten.

Met betrekking tot **artikel 21 eerste lid** van de conceptstatuten KTK merkt de adviseur de laatste volzin niet in overeenstemming is met de laatste volzin van de Modelstatuten.

Met betrekking tot **artikel 23** van de conceptstatuten KTK merkt de adviseur op dat dit artikel geheel niet in overeenstemming is met artikel 23 van de Modelstatuten.

Voorts zij gesteld dat het hier om een dochteronderneming gaat en derhalve niet de Modelstatuten deelnemingen van het land Curaçao (eindversie 16402011) van toepassing is maar de Modelstatuten voor dochtervennootschappen gehanteerd dient te worden.

Uitgangspunt bij de dochteronderneming is dat de leden van de raad van commissarissen van de moedervernootschap tevens de leden zijn van de raad van commissarissen van de dochtervennootschap. Gelet hierop dient **artikel 16** van de conceptstatuten KTK in overeenstemming gebracht te worden met artikel 16 van de Modelstatuten dochtervennootschappen. **Artikel 17** kan indien artikel 16 wordt aangepast komen te vervallen.

Mocht het zo zijn dat om een moverende reden het niet wenselijk is om de raad van commissarissen uit de zelfde leden te laten bestaan als die van CPA dan dient dit deugdelijk te worden onderbouwd.

De Minister wordt geadviseerd de conceptstatuten van KTK te laten aanpassen met inachtneming van de opmerkingen van de adviseur, opdat deze daadwerkelijk gelijklopend zijn met de Modelstatuten deelnemingen van het land Curaçao (eindversie 16402011) alsmede de Modelstatuten dochtervennootschappen Curaçao en de conceptstatuten alsdan opnieuw aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.

## 5 Overige

De adviseur heeft echter onlangs kunnen vernemen dat de President-Commissaris van CPA kennelijk werkzaam is dan wel werkzaamheden verricht voor de Minister dan wel het Ministerie van Economische ontwikkeling. Ondanks het feit dat de adviseur de aard dan wel de hoedanigheid van de verbondenheid van de President-Commissaris zoals aangegeven niet heeft kunnen vaststellen, brengt de adviseur onder uw aandacht dat de adviseur reeds in diverse adviezen heeft aangegeven dat de benoeming van een ambtenaar of daaraan gelijkgestelde, contractant of consultant werkzaam voor het Land op gespannen voet staat met de beginselen van onafhankelijkheid en tegenstrijdige belangen zoals vervat in de Code. Het voorgaande heeft de adviseur ook onlangs gemeld bij de voordrachten ter benoeming van een lid van de raad van commissarissen in CTDF zaaknummer 2020/022874, FEFFIK zaaknummer 2020/004848 alsmede bij de benoeming van een bestuurslid bij Korpodeko zaaknummer 2019/0017.

De adviseur heeft in de voorgaande adviezen aangegeven dat gelet op gestelde in die adviezen in beginsel alle ambtenaren en daaraan gelijkgestelden niet benoembaar zijn als bestuursleden dan wel leden van een raad van commissarissen in een overheidsentiteit. Dit geldt in het bijzonder voor ambtenaren dan wel gelijkgestelden die een kaderfunctie bij de overheid bekleden dan wel onder een Minister ressorteren dan wel direct voor de Minister of het Ministerie werkzaamheden verrichten. Er is bij hen immers sprake van een evidente schijn van belangenverstremgeling waardoor hun onafhankelijkheid in het gedrang is. De adviseur had gesteld dat het dus niet gaat om of iemand onafhankelijk handelt maar of de functies die hij bekleedt dan wel de positie die hij heeft binnen de overheid zijn onafhankelijkheid in het gedrang kan brengen dan wel de schijn van belangenverstremgeling met zich mee brengt. Mocht er daadwerkelijk sprake zijn van enige verbondenheid van de President-Commissaris met de Minister dan wel het Ministerie zoals aangegeven in voorgaande adviezen dan adviseert de adviseur de Minister om te bewerkstelligen dat de (schijn) belangenverstremgeling wordt opgeheven.

## 6 Conclusie en Advies

- De conceptstatuten van KTK zijn in tegenstelling tot het gestelde in het schrijven van CPA d.d. 15 juni 2020, op diverse onderdelen niet gelijkloidend met Modelstatuten deelnemingen van het land Curaçao (eindversie 16402011) dan wel de statuten van CPA dan wel de bepalingen daarvan.
- De Minister wordt geadviseerd de conceptstatuten van KTK te laten aanpassen met inachtneming van het gestelde in dit advies, opdat deze daadwerkelijk gelijkloidend zijn met de Modelstatuten deelnemingen van het land Curaçao (eindversie 16402011) alsmede de Modelstatuten dochtervennootschappen Curaçao en de conceptstatuten alsdan opnieuw aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.

SBTNO  
De adviseur corporate governance

cc: Minister van Financiën  
Minister-President