

Aan de Raad van Ministers
dtkv de Minister van Verkeer Vervoer en
Ruimtelijke Planning.
De heer Earl Balborda
Seru Arrarat z/n
Alhier

Uw nummer (letter): 2012/72926 Uw brief van: 13 dec 2012 Ons nummer: 15012013.01 Willemstad, 15 januari 2013

Onderwerp: Advies m.b.t. omzetting overeenkomst van opdracht van de statutair directeur UTS N.V. dhr. Carty in een overeenkomst voor onbepaalde tijd. Afd:

Bijlagen:

1 Grondslag

De openbare rechtspersoon het Land Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Verordening corporate governance (A.B. 2009 no. 92), een schriftelijke overeenkomst aangegaan ingaande 1 mei 2012, met een bij Landsbesluit no. 2012/13836 aangewezen deskundige organisatie zijnde de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO). Uitgaande van het gestelde in artikel 4 derde lid van de Verordening corporate governance als ook 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 de Code Corporate Governance en in de Verordening opgenomen bepalingen.

De Minister heeft kennelijk met in achtneming van het voorgaande de adviseur op 19 december 2012 benaderd met het verzoek om advies inzake het voorstel van de RvC van de UTS N.V. om de overeenkomst van opdracht voor bepaalde tijd van de 2^{de} statutaire directeur van UTS de heer G. Carty om te zetten in een overeenkomst voor onbepaalde tijd.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Brief van de President-commissaris van de UTS N.V. d.d. 29 november 2012 gericht aan de aandeelhouders van de UTS N.V. om de overeenkomst van opdracht voor een bepaalde tijd van de 2^{de} statutaire directeur van UTS de heer G. Carty om te zetten in een overeenkomst voor onbepaalde tijd.
- Statuten van de UTS d.d. 26 maart 1999.

3 Toetsing verzoek tot omzetting overeenkomst van opdracht.

De Raad van Commissarissen van de UTS N.V. verzoekt de aandeelhouders, de Minister om de overeenkomst van opdracht voor een bepaalde tijd van de 2^{de} statutaire directeur van UTS de heer G. Carty om te zetten in een overeenkomst voor onbepaalde tijd.

In het schrijven van de Raad van Commissarissen wordt aangegeven dat de overeenkomst van de 1^{ste} directeur reeds is omgezet in een overeenkomst voor onderpaalde tijd. De Raad betoogd dat naar hun inziens op grond van het gelijkheidsbeginsel ook de overeenkomst van de 2^{de} directeur omgezet dient te worden in een overeenkomst voor onbepaalde tijd.

Met betrekking tot een overeenkomst van opdracht van een bestuurder/directeur stelt de Code in artikel 3.11 o.a. het volgende.

De prestatieafhankelijke beloning wordt gekoppeld aan een benoemingscontract van de bestuurder waarbij dit contract een bepaalde tijdsduur behelst die kan worden verlengd. In tegenstelling tot het uitgangspunt van de Raad van Commissarissen en het beleid van de Regering gaat de Code uit van overeenkomsten voor bepaalde tijd voor de bestuurders en niet voor onbepaalde tijd. Hierbij geldt dat de prestatieafhankelijke beloning gekoppeld is aan vooraf bepaalde, meetbare en beïnvloedbare doelen, die deels op korte termijn en deels op langere termijn moeten worden gerealiseerd. De Raad van Commissarissen dient vervolgens jaarlijks een functionerings- en beoordelingsgesprek met de bestuurder te voeren aan de hand waarvan de prestatieafhankelijke beloning wordt vast gesteld. Ook de verlenging dan wel omzetting van een overeenkomst met een bestuurder/directeur is derhalve afhankelijk van het resultaat van de functionerings- en beoordelingsgesprek.

Een verlenging dan wel omzetting van de overeenkomst op grond van de gelijkheidsbeginsel zoals voorgesteld door de Raad van Commissarissen vindt geen steun in de Code noch wet.

Dat er een evaluatie dan wel beoordeling van de prestatie van betrokkene over de afgelopen jaren heeft plaats gevonden, volgt niet uit het schrijven van de Raad van Commissarissen.

De Raad van Ministers, aandeelhouder dan wel de AVA wordt geadviseerd om alvorens een besluit te nemen over de verlenging dan wel omzetting van de overeenkomst van de bestuurder/directeur de RvC te verzoeken de AVA de evaluatie dan wel beoordeling van betrokkene te doen toekomen op grond waarvan vervolgens een besluit kan worden genomen.

4 Statutaire bepalingen en Code Corporate Governance

Tot slot vraagt de adviseur uw aandacht voor het gestelde in de bepalingen 4.2 en 4.3 van de Code Corporate Governance. De Regering dan wel Raad van Ministers wordt wederom geadviseerd om op korte termijn een entiteit op te richten zoals vermeldt in de bepalingen 4.2 (Selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders) en 4.3 (Remuneratie van commissarissen en bestuurders) van de Code Corporate Governance ter verrichting van de in de bepalingen vermelde taken. Deze entiteit heeft conform artikel 4.2 van de code ondermeer als taak; "de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen en bestuurders van de vennootschap als ook de rapportage hierover aan de AVA".

Uit de beoordeling van de statuten van de UTS zoals bij de KvK geregistreerd blijkt dat deze nog niet zijn aangepast aan de bepalingen van de Code Corporate Governance. In dit kader verwijzen wij tevens naar de wettelijke verplichting gesteld in artikel 12, lid 2 van de Verordening corporate governance. De adviseur verzoekt de Regering dan wel de Raad van Ministers met verwijzing naar artikel 3 derde lid van de Verordening te bewerkstelligen dat de statuten van UTS op korte termijn worden aangepast.

5 Conclusie en advies

- De Raad van Ministers, de Regering, de aandeelhouder dan wel de AVA wordt geadviseerd om alvorens een besluit te nemen over de verlenging dan wel omzetting van de overeenkomst van de bestuurder/directeur de RvC te verzoeken de AVA de evaluatie dan wel beoordeling van betrokkene te doen toekomen op grond waarvan vervolgens een besluit kan worden genomen
- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om uitvoering te geven aan het gestelde onder de bepalingen 4.2 en 4.3 van de Code Corporate Governance en de betreffende entiteit op te richten
- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om alsnog te bewerkstelligen dat de UTS haar statuten met in achtneming van de bepalingen van de Verordening en Code Corporate Governance dan wel conform de model-statuten wijzigt.

De SBTNO
adviseur corporate governance

cc Minister van Financiën