



CURAÇAO

**Stichting Bureau Toezicht en
Normering Overheidsentiteiten**

Aan de Raad van Ministers
t.a.v. de Minister van Algemene
Zaken
de heer G. Schotte
Fort Amsterdam z/n
Alhier

Uw nummer (letter): 2012/025744 Uw brief van: 10 mei 2012 Ons nummer: Willemstad, 23 mei 2012

Onderwerp: Advies inzake voornemen tot benoeming statutair Afd:
directeur Curoil N.V. (art. 8 en 9, AB 2009 no. 92)

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 de Verordening 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 we Ministers aangaande het benoemen of ontslaan van bestuurders bij de vennootschappen of –stichtingen oftewel de overheidsentiteiten. Op basis hiervan heeft de Raad van Ministers (RvM), de SBTNO als adviseur corporate governance, bij besluit van de RvM d.d. 9 mei 2012, no. 2012/025744, ontvangen door de SBTNO op 11 mei 2012, voor advies benaderd inzake het voornemen tot benoeming van een statutair directeur van Curoil N.V.

Op grond van artikel 9 van de Verordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dit kader, binnen 4 weken, te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming dan wel ontslag van bestuurders aan de statuten van de vennootschap en aan de toepasselijke regels voldoet, waaronder de procedureregels en profielschets als bedoeld in artikel 8 van de Verordening en de bepalingen uit de Code Corporate Governance Curaçao (Code Corporate Governance). 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 documenten

- Besluit Raad van Ministers d.d. 9 mei 2012 , no 2012/025744 inzake benoeming statutair directeur Curoil N.V.
- Brief Raad van Commissarissen d.d. 2 mei 2012, m.b.t. sollicitatieprocedure Directeur/General manager Curoil N.V..
- Eindrapport m.b.t. selectieprocedure General Manager/Directeur Curoil N.V. van Kadanz N.V.
- AVA besluit Curoil N.V. d.d. 7 november 2011 no. 2011/075620
- Statuten van Curoil N.V. zoals vastgesteld op 19 augustus 1987



3 Toetsing procedureregels en profielschets.

Conform artikel 8 van de Verordening corporate governance meldt de Regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder aan de adviseur corporate governance.

De Raad van Ministers heeft bij besluit van 5 oktober 2011, no. 2011/075620 besloten ter zake de werving- en selectieprocedure van een statutair directeur/ General Manager voor Curoil N.V. e.e.a. mede inhoudende de te hanteren procedureregels als de vast te stellen profielschets. Het voorgaande is tevens in een besluit van de aandeelhouder d.d. 7 november vastgelegd.

Voor de werving en selectieprocedure is conform het besluit van de aandeelhouder d.d. 7 november en het schrijven van de Raad van Commissarissen d.d. 2 mei 2012 een deskundige/consultant zijnde Kadanz aangetrokken om de RvC in de werving- en selectie van een statutair directeur/ General Manager bij te staan.

De deskundige/consultant heeft in samenspraak met de RvC de werving- en selectieprocedure opgesteld, alsmede een functieprofiel en advertentietekst opgesteld aan hand van de door de RvC opgestelde functiebeschrijving.

De selectieprocedure bestaat uit o.a. een briefselectie, een sifting out test, een criteriumgerichte interview door de deskundige/consultant, een criteriumgerichte interview door de selectiecommissie vanuit de RvC van Curoil, een assessment en een pre-employment onderzoek

Geconcludeerd kan worden dat de vastgestelde werving- en selectieprocedure en instrumenten voldoende waarborgen biedt voor een transparante en deugdelijke selectie voor een statutair-directeur/ General-Manager voor Curoil N.V..

Ook de in de opgestelde en vastgestelde functiebeschrijving en functieprofiel opgenomen functievereisten en competenties bieden genoeg waarborg voor de selectie van een geschikte kandidaat voor de functie. Op grond van de vastgestelde functievereisten en competenties kan immers gekomen worden tot de selectie van een directeur die de taken en werkzaamheden kan verrichten zoals vervat onder het kopstuk 3 "Het bestuur" van de Code Corporate Governance (AB 2009 no. 96).

Voor wat betreft de opgesteld advertentietekst is het aan te raden om in het vervolg ook de minimale vereiste ervaringsjaren hierin te vermelden zoals opgenomen in de functiebeschrijving.

Gelet op het voorgaande zijn er geen zwaarwegende bezwaren tegen de opgestelde werving- en selectieprocedure en de opgestelde functiebeschrijving en functieprofiel.

Conform artikel 8 van de Verordening corporate governance had de regering dan wel de Raad van Ministers echter het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht aan de adviseur corporate governance aan de adviseur moeten melden. Uit de aangeboden stukken blijkt niet dat dit eerder is geschied alhoewel dit wel in de besluit van de aandeelhouders d.d. 7 november 2012 is vervat. De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om in het vervolg het gestelde in artikel 8 van de verordening in acht te nemen. Hiermee wordt voorkomen dat een werving- en selectieprocedure wordt opgestart terwijl er zwaarwegende bezwaren zouden kunnen zijn tegen de voorgestelde procedureregels dan wel functieprofiel.



4 Toetsing voornemen tot benoeming bestuurder

Conform artikel 9 van de Verordening corporate governance meldt de regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance.

Bij schrijven d.d. 2 mei 2012 heeft de Raad van Commissarissen het resultaat van de werving en selectie met de onderliggende stukken aangeboden aan de aandeelhouder. De RvC stelt in hun schrijven zich te kunnen vinden in de conclusie en aanbevelingen van de deskundige/consultant die hun heeft bijgestaan in de werving- en selectie. In het slot onder punt 1 van hun schrijven, verzoekt de RvC de AvA om spoedig over te gaan tot de benoeming van 1 van de 3 door de deskundige/consultant voorgedragen kandidaten. De RvC adviseert de AvA om tot de benoeming over te gaan per 1 juni 2012, onder de voorwaarde van goedkeuring door de adviseur corporate governance.

De RvC doet echter geheel geen aanbeveling aan de AvA ten aanzien van één der kandidaten. De RvC heeft bij de werving en selectie van directeuren niet slechts een lijdelijke rol maar bij uitstek een adviserende rol richting de aandeelhouder. De RvC heeft in deze zijn eigenverantwoordelijkheid. Het had derhalve op de weg van de RvC gelegen om expliciet en gemotiveerd een aanbeveling de AvA te doen toekomen op grond van het eindrapport van de deskundige/consultant. .

U wordt aanbevolen om dit onder de aandacht te brengen van de Raad van Commissarissen van de overheidsentiteiten.

De deskundige/consultant heeft de kandidaten aangedragen voor de functie in volgorde van geschiktheid voor de functie. Kort gezegd komt de conclusie van de deskundige/consultant op het volgende neer.

- a. de meest geschikte kandidaat voldoet zonder meer aan het gestelde profiel, maar heeft als aandachtspunt zijn leeftijd waardoor hij slecht nog een beperkt aantal jaren werkzaam zou kunnen zijn;
- b. de 2^{de} kandidaat scoort goed op het competentieprofiel maar mist de relevante werkervaring die voor de functie wordt gevraagd en mist nog kennis en ervaring van de energiesector. Hij heeft echter wel duidelijk het potentieel in zich om in een aantal jaren door te groeien tot het gewenste niveau;
- c. de 3^{de} kandidaat heeft veel werkervaring en gedegen kennis van zowel de organisatie als de business, doch voldoet hij op een aantal belangrijke zaken niet aan het vereiste competentieprofiel.

Conform de memorie van toelichting bij artikel 8 en 9 van de verordening wordt met de bepalingen beoogd te voorkomen dat ongekwalificeerde personen zullen worden voorgedragen of benoemd als bestuurders. Over de voorgenomen voordracht of benoeming zal door de adviseur corporate governance in deze marginaal worden geadviseerd. Met andere woorden indien een ongeschikte dan wel ongekwalificeerde kandidaat dan wel een kandidaat die in zekere mate niet voldoet aan de functieprofiel wordt voorgedragen dan wel benoemd zal de adviseur oordelen dat hiertegen zwaarwegende bezwaren zijn. Echter ook indien de procedurevoorschriften dan wel de wettelijke en statutaire bepalingen niet in acht zijn genomen kan de adviseur oordelen dat er zwaarwegende bezwaren zijn.

De Raad van Ministers heeft het voornemen om de 2^{de} kandidaat te benoemen tot statutair-directeur /General Manager, dan wel bij besluit van 9 mei 2012 als volgt besloten: Akkoord met de benoeming van de kandidatuur van de heer Y.L. voor de benoeming tot statutair directeur van Curoil N.V. met functiebenaming "General Manager" per 1 juni 2012, ondervoorwaarde van goedkeuring door de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO) als adviseur corporate governance.



Voor wat het besluit zij vermeldt dat de adviseur conform artikel 9 van de verordening geen goedkeuring verleent aan een benoeming doch advies uit brengt waarin wordt aangegeven of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het voornemen. Conform lid 5 van voornoemde artikel kan de Regering dan wel de Raad van Ministers van het advies van de adviseur afwijken, doch is de Regering dan wel de Raad van Ministers dan gehouden dit terstond schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden. Ook zij vermeldt dat de wet zich in beginsel niet leent voor een voorwaardelijke besluit zoals door de Raad van Ministers genomen. De Regering dan wel de Raad van Ministers dient het advies van de adviseur af te wachten alvorens een besluit tot benoeming te nemen, dit ook in verband met de rechtszekerheid voor de te benoemen kandidaat. De adviseur heeft conform artikel 8 en 9 van de verordening een termijn van 4 weken om zijn advies uit te brengen. De RvC en AvA dienen in hun werving- en selectieprocedure dan wel bij het vaststellen van een wenselijk benoemingdatum hiermee rekening te houden.

Zoals gesteld, dient conform artikel 9 van de Verordening corporate governance de Regering dan wel de Raad van Ministers het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden. Deze motivering zou slechts achterwege kunnen blijven indien er slechts 1 geschikte kandidaat is of indien het besluit aansluit bij het advies van de commissie dan wel deskundige/consultant die de werving- en selectie heeft gedaan.

Nu de Raad van Commissarissen geen expliciete aanbeveling hebben gedaan aan de aandeelhouder en de aandeelhouder, de Regering dan wel de Raad van Ministers ongemotiveerd besloten heeft om niet de meest geschikte kandidaat in de functie te benoemen is er op dit punt niet gehandeld overeenkomstig de procedureregels en in strijd met artikel 9 eerste lid van de verordening.

Het voorgaande brengt, onverlet het feit dat de door de Regering dan wel Raad van Ministers besloten heeft een kandidaat te benoemen die in grote mate voldoet aan de profielschets en functievereiste, zwaarwegende bezwaren met zich mee conform artikel 9 vierde lid van de verordening.

Volledigheidshalve wordt benadrukt dat tegen de kandidaat zelf geen zwaarwegende bezwaren.

Het had echter op de weg van de Regering dan wel Raad van Ministers gelegen om de geschiktste kandidaat te benoemen dan wel deugdelijk gemotiveerd hiervan af te wijken. Dit motiveringsbeginsel vloeit niet alleen voort uit artikel 8 en 9 van de Verordening corporate governance maar behoort ook tot de algemene beginselen van behoorlijk bestuur.

Voor zover de leeftijd van de meest geschiktste kandidaat een reden is om hem niet in de functie te benoemen, zij gesteld dat zowel in de functiebeschrijving, functieprofiel en advertentietekst geen leeftijdsbeperking was vermeld en dit in beginsel dus geen reden kan zijn om niet voor de benoeming in aanmerking te komen.

Indien de aandeelhouder, de Regering dan wel Raad van Ministers leeftijd als selectie dan wel benoemingscriterium wenst te hanteren dient dit opgenomen te worden in de functievereisten en de advertentietekst.

Tot slot vraagt de adviseur uw aandacht voor het gestelde onder de bepalingen 4.2 en 4.3 van de Code Corporate Governance. 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.

Ook vraagt de adviseur uw dringende aandacht voor de aanpassing van de statuten van Curoil N.V. Uit onze beoordeling van de statuten van Curoil N.V. 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.



5. Conclusie en advies

- a. De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om in het vervolg het gestelde in artikel 8 van de verordening in acht te nemen en tijdig de te hanteren profielschets en procedureregels aan de adviseur te melden.
- b. De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om bij het opstellen van de werving- en selectieprocedure rekening te houden met de termijn van 4 weken waar binnen de adviseur advies dient uit te brengen.
- c. 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.
- d. De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om alsnog zorg te dragen voor de aanpassing van de statuten van Curoil N.V. met in achtneming van de bepalingen van de Verordening en Code Corporate Governance.
- e. Met betrekking tot de voorgenomen benoeming zijn er zwaarwegende bezwaren daar er niet gehandeld is overeenkomstig de procedureregels en in strijd met artikel 9 eerste lid van de verordening corporate governance.
- f. Indien de Regering dan wel de Raad van Ministers het voorgenomen besluit tot benoeming wenst te handhaven, dient dit te geschieden met in achtneming van het vijfde lid van artikel 9 van de Verordening.

De SBTNO
adviseur corporate governance