

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Gezondheid, Milieu
en Natuur
Dhr. B. Whiteman
Bellisimaweg 17
Curaçao

Uw nummer 2015/001248 Uw brief van: 14 januari 2015 Ons nummer: 28012015.01 Willemstad, 28 januari 2015
(letter): 2015/001249
Onderwerp: Voornemen tot benoeming commissarissen Selikor

Bijlage(n):

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 aangegaan 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 twee besluiten van 14 januari 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummers 2015/001248 en 2015/001249, ontvangen op 16 januari 2015, is het voornemen tot het benoemen van twee commissarissen, waarvan een tevens als voorzitter van de raad van commissarissen bij Selikor N.V. (hierna: Selikor) aan de adviseur gemeld.

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 of commissaris 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 vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels 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.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 14 januari 2015 (zaaknummer 2015/001248);
- Besluit Raad van Ministers van 14 januari 2015 (zaaknummer 2015/001249);
- Brief van de Minister van Gezondheid, Milieu & Natuur (hierna: de Minister) van 13 januari 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de heer Lourens (zaaknummer 2015/1248);
- Brief Minister van 13 januari 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de heer ██████████ (zaaknummer 2015/1249);
- CV van de voorgedragen kandidaten;
- Statuten van Selikor, laatstelijk gewijzigd op 11 juli 2012; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Selikor van 21 januari 2015.

3 Melding aan de adviseur

Bij Besluiten van de Raad van Ministers van 14 januari 2015 is de voorgenomen benoeming van de heer Edsel A.H. Lourens (zaaknummer 2015/1248) en de heer ██████████ (zaaknummer 2015/1249) als commissarissen, één van hen tevens voor de functie van voorzitter van de raad van commissarissen van Selikor aan de adviseur gemeld.

4 Toetsing procedureregels en profielschets

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 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden, indien hij beslist of meebeslist over een dergelijke benoeming of voordracht.

Op grond van artikel 9 leden 2 en 3 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dat kader te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris voldoet aan de statuten van de betreffende stichting of vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en de profielschets zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en aan de Code. In dat advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Conform artikel 9 lid 4 van de Landsverordening corporate governance is er in ieder geval sprake van een zwaarwegend bezwaar als het voornemen van de verantwoordelijke minister met betrekking tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris, niet voldoet aan de profielschets en de procedureregels zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance.

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 overheidsentiteiten. 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 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.

Uit het voorgaande volgt dat niet alleen voor de benoeming van bestuurders procedureregels en criteria moeten worden opgesteld maar ook voor de benoeming van de leden van de raad van commissarissen.

Bij besluit d.d. 22 september 2010 no. 2010/55035 is reeds een algemene profielschets vastgesteld voor de leden van de raad van commissarissen (bestuur) van de overheidsentiteiten. De voormalige adviseur corporate governance Stichting overheidsaccountantsbureau heeft bij schrijven d.d. 27 oktober 2010 met kenmerk 10/0924C/JC onder andere geadviseerd om alsnog een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen (bestuur) per overheidsentiteit vast te stellen, waarin concreet rekening wordt gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de betreffende overheidsentiteit. Daarvoor dient onder meer te worden gekeken naar de doelomschrijving zoals opgenomen in de statuten van de betreffende overheidsentiteit samen met de wijze waarop de betreffende overheidsentiteit haar doel moet trachten te realiseren. Ook zou kunnen worden gekeken naar de specifieke uitdagingen zowel op korte als op lange termijn waarmee de betreffende overheidsentiteit te kampen heeft (zal kunnen) hebben.

De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij dringend aanbevolen om op zeer korte termijn alsnog zorg te dragen voor het opstellen van procedureregels en criteria voor de voordracht en benoeming van leden van de raad van commissarissen (en bestuursleden) alsmede de vereiste specifieke profielschets per overheidsentiteit.

Vooruitlopend op de strikte naleving van bovengenoemde bepalingen dringt de adviseur de Regering dan wel de Raad van Ministers erop aan om bij de melding aan de adviseur minstens aan te geven aan welke in de algemene profielschets vastgestelde kwalificatie een betreffende kandidaat voldoet, het een en ander zoals reeds ook vastgelegd in het besluit van 22 september 2010 no. 2010/55035. Bij het ontbreken van een deugdelijke motivering dan wel het niet aangeven dan wel onderbouwen ter vervulling van welke profiel een kandidaat zal worden benoemd kan de adviseur indien ook uit de CV van de voorgedragen kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet niet anders oordelen dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming. Gelet hierop wordt erop aangedrongen om ieder voornemen te motiveren en daarbij te vermelden ter invulling van welk profiel hij wordt voorgedragen.

Het voorgaande opdat er ook getoetst kan worden of de feitelijke samenstelling van de raad van commissarissen (bestuur) in overeenstemming is met de bij besluit van 22 september 2010 no. 2010/55035 vastgestelde samenstelling zijnde:

1. één persoon met financiële kennis en ervaring. De Code eist in ieder geval een financieel-deskundige tussen de leden van de raad van commissarissen;
2. één juridisch deskundige met specifieke ervaring in het ondernemings- en/of rechtspersonenrecht;
3. één persoon met (bedrijfs-) economische ervaring en kennis;
4. iemand met specifieke ervaring in de gebieden waar de rechtspersoon actief is.



Profielschets voor de voorzitter van de raad van commissarissen:

1. aantoonbare leidinggevende kennis en ervaring;
2. over HBO-werk- en denkniveau;
3. goede sociale en communicatieve vaardigheden;
4. minimaal 5 jaar managementervaring;

5 Toetsing voornemen tot benoeming commissarissen

In overeenstemming met artikel 16 lid 1 van de statuten van Selikor heeft de vennootschap een raad van commissarissen bestaande uit minimaal drie en maximaal zeven natuurlijke personen. Conform artikel 16 lid 3 van de statuten van Selikor worden de commissarissen benoemd door de algemene vergadering van aandeelhouders van de vennootschap. Een van de commissarissen wordt door de algemene vergadering van aandeelhouders van de vennootschap als voorzitter aangewezen. Volgens het online het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Selikor van 21 januari 2015 staan er nu 6 (zes) commissarissen ingeschreven. Op grond daarvan zou er nu slechts een vacature zijn in de raad van commissarissen van Selikor.

Conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance. De memorie van toelichting bij artikelen 8 en 9 van de Landsverordening corporate governance stelt dat met die bepalingen wordt beoogd te voorkomen dat ongekwalificeerde personen zullen worden voorgedragen of benoemd als leden van het bestuur en de raad van commissarissen. Over de voorgenomen voordracht of benoeming zal conform die memorie van toelichting 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 het functieprofiel wordt voorgedragen zal de adviseur oordelen dat hiertegen zwaarwegende bezwaren zijn.

Benadrukt wordt dat het feit dat de adviseur marginaal toetst niet betekent dat de motivering dan wel onderbouwing van de voordracht marginaal mag zijn. De motivering en onderbouwing van een voordracht dient afdoende te zijn opdat er getoetst kan worden.

Door de Minister is de heer Lourens aan de Raad van Ministers voorgedragen ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van Selikor met de volgende motivering:

%6) Bijgesloten treft u zijn curriculum vitae (cv) aan. Daaruit valt op te maken dat betrokkene ruime ervaring heeft op het financieel en technisch gebied. Het ligt in de lijn der verwachting dat hij op grond daarvan een nuttige bijdrage kan leveren aan de doelstellingen van de vennootschap.+

Door de Minister is de heer ██████ aan de Raad van Ministers voorgedragen ter benoeming als lid, tevens voorzitter, van de raad van commissarissen van Selikor met de volgende motivering:

%6) Bijgesloten treft u zijn curriculum vitae (cv) aan. Daaruit valt op te maken dat betrokkene ruime ervaring heeft op het economisch en technisch gebied. Het ligt in de lijn der verwachting dat hij op grond daarvan een nuttige bijdrage kan leveren aan de doelstellingen van de vennootschap.+

Reeds in eerdere adviezen, waaronder het advies betreffende een benoeming bij Caribbean Research & Management of Biodiversity (Carmabi) Foundation met nummer 12082014.01 is gesteld dat, vooruitlopend op de strikte naleving van de bepalingen in de Landsverordening corporate governance, wordt geadviseerd om de voordrachten voldoende te motiveren waarbij tevens expliciet wordt aangegeven ter invulling van welke functie dan wel vacature de kandidaten worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welke profiel zij worden voorgedragen. Daarbij moet worden opgemerkt dat het niet voldoende is om louter het gestelde in het CV van de betreffende kandidaat aan te halen en/of alleen te stellen dat de betreffende kandidaat een HBO werk- en denkniveau heeft en aan een profielschets voldoet

dan wel over een bepaalde ervaring beschikt zonder dat nader met (additionele) feiten te onderbouwen dan wel moet dat genoegzaam blijken uit het CV van de betreffende kandidaat.

In lijn met die eerdere adviezen had het op de weg van de Minister gelegen om bij de voorgedragen kandidaten aan te geven ter invulling van welke functie dan wel vacature de kandidaten worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welke profiel zij worden voorgedragen. Desondanks is dat niet geschied. Volledigheidshalve wordt hierbij gesteld dat het melden dat een kandidaat als voorzitter van de raad van commissarissen wordt voorgedragen, is niet voldoende, immers ieder lid moet ook aan een specifiek profiel voldoen.

Uit het CV van de betreffende kandidaten volgt het volgende:

- Uit het CV van de heer Edsel A. H. Lourens kan worden afgeleid dat hij onder meer een M.O. Boekhouden diploma heeft. Hij heeft onder meer werkervaring opgedaan als *controller* en *project manager* bij een financiële instelling. Op dit moment is hij *managing director* bij een financiële instelling. Voorts kan uit zijn CV worden afgeleid dat hij bestuurservaring heeft.
- Uit het CV van de heer ██████████ kan worden afgeleid dat hij onder meer een *Bachelor of Science in Engineering Physics* heeft. Hij heeft verschillende posities bekleed in de olieraffinage industrie. Uit zijn CV kan niet worden afgeleid dat hij bestuurservaring heeft.

De heer Edsel A. H. Lourens is als lid van de raad van commissarissen van Selikor voorgedragen. Uit de beoordeling van de Curriculum Vitae van betrokkene kan alhoewel zijn benoeming niet genoegzaam is gemotiveerd, redelijkerwijs worden aangenomen dat deze kandidaat gelet op zijn opleiding en werkervaring alsmede het feit dat hij bestuurservaring heeft, dat hij in voldoende mate voldoet aan de algemene profielschets. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de heer Edsel A. H. Lourens lid van de raad van commissarissen van Selikor.

De heer ██████████ is als lid tevens voorzitter van de raad van commissarissen van Selikor voorgedragen. Uit het CV van betrokkene blijkt niet dat hij in een bestuur zitting heeft genomen dan wel dat hij enig bestuurservaring heeft. In dat kader wordt hierbij gewezen op het feit dat in het CV van betrokkene is opgenomen dat hij hoofd van een afdeling is. Daaruit volgt niet dan wel niet genoegzaam dat die werkzaamheden van soortgelijke aard zijn als die van een bestuurder dan wel een toezichthouder van rechtspersonen zoals vereist door de algemene profielschets. Ook de motivering van de Minister biedt daaromtrent geen nadere toelichting. Uit de overige informatie zoals opgenomen in het CV van betrokkene volgt eveneens niet dat hij op andere wijze vergelijkbare toezichthoudende ervaring dan wel kennis heeft opgedaan. Op grond van het voorgaande kan worden geconcludeerd dat betrokkene geen bestuurservaring heeft in de zin van de algemene profielschets. Ook is het voornemen om de kandidaat te benoemen als lid en voorzitter van de raad van commissarissen van Selikor niet voldoende en concreet genoeg gemotiveerd, waarbij eveneens niet expliciet is aangegeven ter vervulling van welke profiel dan wel vacature hij voorgedragen is.

Reeds in eerdere adviezen is gesteld, dat bij het ontbreken van enige motivering dan wel een deugdelijke motivering, waaruit de geschiktheid van de kandidaat blijkt en indien niet is aangegeven dan wel onderbouwd ter vervulling van welke profiel een kandidaat is voorgedragen, kan de adviseur, indien ook uit het CV van de kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet, niet anders oordelen dan dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming. Het feit dat de kandidaat voldoet aan de vereiste opleiding van tenminste HBO-niveau, is niet toereikend. De opleiding en ervaring van een voorgedragen kandidaat dienen immers ook aan te sluiten bij de algemene profielschets in samenhang met de doelstelling en/of aard van de vennootschap. Op grond daarvan dient ook te zijn voldaan aan de vereiste bestuurservaring, die vereiste geldt des te zwaarder nu de kandidaat ook is voorgedragen om de functie van voorzitter van de raad van

commissarissen van Selikor te gaan vervullen. In casu kan gelet op het voorgaande niet anders worden geconcludeerd dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van de heer ██████ als lid tevens voorzitter van de raad van commissarissen van Selikor.

6 Code Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij wederom uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstrengeling bij commissarissen (bestuursleden) van een overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.1.2 van de Code. Tevens dient iedere commissaris (bestuurslid) 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 integriteittoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten.

De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van belangenverstrengeling 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. In deze omslag heeft de adviseur een dergelijke verklaring van de kandidaat - zoals voorheen gebruikelijk was - niet aangetroffen. In het kader van de volledigheid ligt het op de weg van Raad van Ministers dan wel de Minister om bij een melding zoals in casu eveneens die verklaring aan de adviseur te doen toekomen.

Tevens attendeert de adviseur de Regering dan wel de Raad van Ministers op het feit dat conform artikel 2.13 van de Code het aantal commissariaten (bestuurs) functies van een persoon bij een overheidsentiteit conform de Code maximaal vijf kan bedragen, waarbij het voorzitterschap van een Raad van commissarissen (bestuur) als dubbel telt.

De adviseur vraagt hierbij ook expliciet uw aandacht voor het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code. De Regering dan wel de 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.

7 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 bepalingen 4.2 van de Code.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd vooruitlopend op de strikte naleving van de bepalingen in de Landsverordening corporate governance om de voordrachten voldoende te motiveren waarbij tevens expliciet wordt aangegeven ter invulling van welke functie dan wel vacature de kandidaten worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welke profiel zij worden voorgedragen. Daarbij moet worden opgemerkt dat het niet voldoende is om louter het gestelde in het CV van de betreffende kandidaat aan te halen en/of alleen te stellen dat de betreffende kandidaat een HBO werk- en denkniveau heeft en aan een profielschets voldoet dan wel over een bepaalde ervaring beschikt zonder dat nader met (additionele) feiten te

onderbouwen dan wel moet dat genoegzaam blijken uit het CV van de betreffende kandidaat.

- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om in het vervolg volledigheidshalve ook bij meldingen omtrent het voornemen tot benoeming van kandidaten te vermelden uit hoeveel personen de raad van toezicht dan wel de raad van commissarissen dan wel het bestuur van de betreffende stichting dan wel vennootschap bestaat en aan welk profielschets die leden voldoen.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer Edsel A. H. Lourens als lid van de raad van commissarissen van Selikor.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer ██████████ als lid, tevens voorzitter, van de raad van commissarissen van Selikor, om de in dit advies aangegeven redenen.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën

