

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister van Algemene Zaken
De heer G.S. Pisas Fort
Amsterdam 17
Curaçao

Uw nummer 2021/32324 Uw brief van: 5 oktober 2021 Ons nummer: 06102021.02 Willemstad, 6 oktober 2021
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot benoeming lid raad van commissarissen RdK (art. 9 PB 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels brief d.d. 5 oktober 2021 van de Minister van Algemene Zaken (hierna: de Minister) met zaaknummer 2021/031863, ontvangen 5 oktober 2021, is het voornemen inhoudende de benoeming van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen bij Refineria di Korsou N.V. (hierna: RdK) aan de adviseur gemeld. Dit verzoek is niet zoals gebruikelijk middels een besluit van de raad van Ministers aan de adviseur aangeboden.

Op onder andere 1 oktober 2021 (nummer 01102021.03) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht betreffende het voornemen tot het benoemen een lid van de raad van commissarissen van RdK. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van RdK e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Brief van 5 oktober 2021 van de Minister aan de adviseur met de voordracht (zaaknummer: 2021/32324);
- E-mail van 6 oktober 2021 namens de Minister aan de adviseur naar aanleiding van het verzoek tot nadere informatie;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Profielschets Raad van Commissarissen Refineria di Korsou N.V. 2019 (hierna: profielschets RdK);
- Statuten van RdK, laatstelijk gewijzigd op 8 mei 2012; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van RdK van 5 oktober 2021.

3 Melding voornemen benoeming lid raad van commissarissen

Middels brief d.d. 5 oktober 2021 van de Minister met zaaknummer 2021/32324 is het voornemen inhoudende de benoeming van de mevrouw Astrid Richardson als lid van de raad van commissarissen bij RdK in het profiel van Juridisch expert aan de adviseur gemeld.

Bij het raadplegen van de aangeleverde documenten heeft de adviseur geconstateerd dat enige informatie dan wel motivering ontbreekt. De adviseur heeft naar aanleiding hiervan middels schrijven d.d. 5 oktober de Minister om nadere informatie verzocht. De adviseur had het volgende gesteld en verzocht in zijn verzoek:

“(…)

De adviseur heeft in tal van adviezen de Ministers dan wel de Raad van Minister alsmede ten tijde van de presentatie inzake Corporate Governance aan de Raad van Ministers geïnformeerd dat de meldingen aan de adviseur deugdelijk gemotiveerd dienen te zijn en vergezeld moeten zijn van onder andere een volledige en actuele CV alsmede dat de kandidaten dienen te voldoen aan zowel de algemene vereisten van een profielschets alsmede de specifieke vereisten van een profiel. Een kandidaat dient niet slechts in algemene zin te voldoen aan de vereisten.

Conform de profielschets voor de raad van commissarissen van RdK bestaat de Raad van commissarissen uit 5 leden met de volgende profielen”

- Juridisch expert
- Financieel deskundige
- Technisch expert op het gebied van chemie en petrochemie. Milieu en/of werktuigbouwkunde
- (Algemeen) Management (personeel en Organisatie) expert
- commercieel expert

Uit het schrijven van de Minister volgt dat thans de heer Marcelina benoemd is in het Technisch profiel en mevrouw l'Isle benoemd is in het Juridische profiel.

De Minister is voornemens mevrouw Richardson te benoemen als lid dan de raad van commissarissen in het profiel van Juridisch expert.

Bij het raadplegen van de aangeleverde documenten heeft de adviseur geconstateerd dat enige informatie dan wel motivering ontbreekt dan wel dat voorgedragen kandidaat niet (geheel) voldoet aan de in de profielschets gestelde vereisten.

De Minister stelt met betrekking tot de voordracht van de kandidaat het volgende:

“(…)

Ik ben voornemens mevrouw Astrid Richardson voor te dragen als lid van de raad van commissarissen in het profiel Juridisch expert van de raad van commissarissen van RdK voor een periode van vier (4) jaar. In algemene zin voldoet mevrouw Astrid Richardson aan de vereisten die gesteld worden aan een lid van een RvC. Mevrouw Richardson heeft haar meester in rechten behaald in 2017 aan de University of Curaçao en houdt zich bezig met juridische vraagstukken bij haar huidige werkgever. Op basis van haar opleiding, en werkervaring voldoet mevrouw de Richardson aan het profiel van juridisch expert. Mevrouw Richardson zal een bijdrage leveren ten behoeve van de aansturing van RdK en zal uiteraard worden bijgestaan door andere leden van de RvC die over de nodige specialisatie en deskundigheid beschikken ten behoeve van de verschillende overige disciplines. Bovendien wordt door de aanstelling van mevrouw Richardson voldaan aan de profielschets ten behoeve van het aantrekken van een lid met de nodige juridische kennis. Op grond van het vorenstaande en haar CV mag verwacht worden dat mevrouw Richardson op de juiste wijze invulling kan geven aan de wettelijke en statutaire taken van de Raad van Commissarissen en zodoende de directie en algemene gang van zaken binnen de RdK op adequate wijze kan controleren en stimuleren en gevraagd en ongevraagd met advies kan bijstaan over de uitvoering.

(…)”

De Minister is voornemens de kandidaat te benoemen als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Juridisch expert. De Minister motiveert dit echter door te stellen dat betrokkene in algemene zin voldoet aan de vereiste van de profielschets. Het voorgaande blijkt echter niet afdoende uit het CV van de kandidaat. Tevens stelt de Minister dat de kandidaat haar meester in rechten heeft behaald in 2017 aan de University of Curaçao en dat zij zich bezig houdt met juridische vraagstukken bij haar huidige werkgever. Uit de CV van de kandidaat volgt inderdaad dat zij over de vereiste WO-opleiding op Juridisch gebied beschikt. Betrokkene is echter in het jaar 2017 afgestudeerd en uit het CV van de kandidaat blijkt niet dat zij 5 jaar in een strategische juridische positie werkzaam is geweest. Zij is sinds

2007 tot juni 2021 werkzaam geweest als Senior Compliance Officer bij een trust en heeft voordien in het bijzonder werkzaam geweest in administratieve dan wel financiële functies bekleed.

Conform de profielschets behoort de kandidaat over diepgaande kennis van juridische zaken, vennootschapsrecht, ondernemingsrecht en/of rechtspersonenrecht en juridische procedures bij een middelgrote of grote organisatie zoals gesteld in het profiel voor een Juridisch expert te beschikken hetgeen eveneens niet afdoende blijkt uit het CV van de kandidaat

Uit de thans aangeleverde motivering en CV van de kandidaat kan de adviseur derhalve vooralsnog niet stellen dat de kandidaat in voldoende mate voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Juridisch expert, hetgeen tot zwaarwegende bezwaren zal resulteren tegen de benoeming.

Indien de Minister de voordracht wenst voort te zetten, wordt de Minister in de gelegenheid gesteld om de adviseur alsnog nadere informatie dan wel nadere motivering te doen toekomen waarom de kandidaat voldoet aan de profielschets van Juridisch expert dan wel waarom de kandidaat desalniettemin ter benoeming in voornoemd profiel wordt voorgedragen.

(...)"

Naar aanleiding van voornoemd schrijven van de adviseur is per e-mail d.d. 6 oktober 2021 namens de Minister de volgende nadere motivering aan de adviseur verstrekt.

"(...)

De voordracht van mevrouw Richardson motiveer ik nader als volgt. Als Senior Compliance Officer werkzaam bij zo niet de grootste, toch wel een van de grote onderneming op het gebied van de internationale financiële dienstverlening in Curaçao, heeft zij sedert het jaar 2004 een uitgebreide ervaring opgedaan in het toezicht uitoefenen op en het toetsen of de internationale klanten van de onderneming aan hun wettelijke verplichtingen op het gebied van het rechtspersonen- en fiscaal recht en of zij de normen ter bestrijding van het witwassen en financieren van terrorisme in acht nemen.

In dit kader moest zij stelselmatig verdiepen in allerlei complexe bedrijfsprocessen en bedrijfsstructuren, als ook in financiële producten en transacties, onder meer om de risico's in dat kader te detecteren en daarover te rapporteren. Mede in verband hiermee heeft ze ook geadviseerd in op de ontwikkelingen en de implementatie van het steeds professioneler wordende compliance-beleid.

Sedert het jaar 2014 is zij ook benaderd om als adviseur in de coöperatieve wereld op te treden. Als zodanig heeft zij diverse instellingen/(coöperatieve) verenigingen ten aanzien van verschillende complexe dossiers geadviseerd, onder meer op financieel, fiscaal en verenigingsrechtelijk gebied.

Al voordat zij afstudeerde aan de juridische faculteit in 2017 beklede zij naast functies van adviseur ook een aantal bestuursfuncties. Zo is ze méér dan 5 jaar vice-voorzitter van Utility Credit Union (Aqualectra) geweest en sinds 2016 is zij lid van het bestuur van Fekoskan. Ook bij Fekoskan bekleedt zij – inmiddels al méér dan 3 jaar – de functie van vice-voorzitter in het bestuur.

In 2020 is zij als lid toegetreden tot het bestuur van Korpodeko, welke, eveneens, een instelling is met een substantieel vermogen en een zeer breed bestuur, bestaande uit vertegenwoordigers uit bedrijfsleven, het vakbondswezen en de overheid. In die functie heeft ze voldoende ervaring opgedaan in het interacteren met de sociale partners en de overheid in Curaçao.

Al met al meen ik te mogen aangeven dat mevrouw Richardson voldoende kennis en ervaring heeft op het gebied van de relaties tussen het bedrijfsleven en de overheid, en ook diepgaande kennis van juridische zaken, met name het rechtspersonenrecht, waaronder het vennootschaps-, verenigings- en stichtingenrecht, en ook het ondernemings- en verbintenissenrecht, waardoor zij in algemene zin voldoet aan de vereisten die gesteld worden de profielschets voor de functie Juridisch Expert.

(...)"

4 Toetsing voornemen benoeming commissaris

Voor de toetsing van de benoeming van de voorgedragen kandidaat zal de adviseur de profielschets voor de raad van commissarissen RdK 2019 hanteren.

In het schrijven van de Minister van 5 oktober 2021 heeft de Minister het volgende gesteld met betrekking tot het voornemen tot benoeming van het lid van de raad van commissarissen RdK:

“(...)

De omvang van de raad van commissarissen van Refineria di Kòrsou N.V. ("RdK") en Curaçao Refinery Utilities B.V. ("CRU") bestaat uit minimaal 5 en maximaal 7 leden conform de statuten. Echter conform de profielschets is het maximum vastgesteld op 5. De AVA is voornemens het aantal wederom conform de statuten te doen vaststellen vanwege de uitdagingen voor de komende jaren voor RdK. Sinds kort waren er 2 vacante posten. Op 27 september is een derde vacante functie ontstaan, waardoor de bezetting van de van de raad van commissarissen thans beneden de minimale bezetting ligt. Bovendien is er sprake van vertrouwensbreuk zijdens de Algemene Vergadering van Aandeelhouders (AVA) richting de raad van commissarissen. De president-commissaris heeft naar aanleiding van de berichtgeving van de AVA richting de raad van commissarissen zijn ontslag per direct ingediend en de overige twee leden hebben kennisgegeven dat zij ook bereid zijn hun ontslag in te dienen bij het voort bestaan van de vertrouwensbreuk. Voorts hebben de resterende leden van de raad van commissarissen hun functie per 4 oktober 2021 ter beschikking van de AVA gesteld. Dit brengt met zich mee dat continuïteit van bedrijf van RdK en CRU op het spel staat, op het moment dat er fundamentele beslissingen genomen moeten worden voor de continuïteit van deze bedrijven. Bij wijze van hoge uitzondering bied ik u onderhavig verzoek aan in afwachting van een besluit van de AVA op 6 oktober 2021.

De huidige samenstelling van de RvC ziet er als volgt uit:

Nr.	Naam	Profiel	Datum van benoeming	Termijn van benoeming	Datum van aftreden
1.	Kenneth Mercelina	Chemisch/Petrochemisch deskundige	17 april 2018	4 jaar	17 april 2022 Functie ter beschikking gesteld per 4 oktober 2021
2.	Wesley Kook	Milieu expert	18 september 2019	4 jaar	27 september 2021
3.	Kimberley de I'Isle	Juridisch expert	9 oktober 2020	4 jaar	9 oktober 2024 Functie ter beschikking gesteld per 4 oktober 2021

Ik ben voornemens mevrouw Astrid Richardson voor te dragen als lid van de raad van commissarissen in het profiel **Juridisch expert** van de raad van commissarissen van RdK voor een periode van vier (4) jaar.

In algemene zin voldoet mevrouw Astrid Richardson aan de vereisten die gesteld worden aan een lid van een RvC. Mevrouw Richardson heeft haar meester in rechten behaald in 2017 aan de University of Curaçao en houdt zich bezig met juridische vraagstukken bij haar huidige werkgever. Op basis van haar opleiding, en werkervaring voldoet mevrouw de Richardson aan het profiel van juridisch expert. Mevrouw Richardson zal een bijdrage leveren ten behoeve van de aansturing van RdK en zal uiteraard worden bijgestaan door andere leden van de RvC die over de nodige specialisatie en deskundigheid beschikken ten behoeve van de verschillende overige disciplines. Bovendien wordt door de aanstelling van mevrouw Richardson voldaan aan de profielschets ten behoeve van het aantrekken van een lid met de nodige juridische kennis. Op grond van het vorenstaande en haar CV mag verwacht worden dat mevrouw Richardson op de juiste wijze invulling kan geven aan de wettelijke en statutaire taken van de Raad van Commissarissen en zodoende de directie en algemene gang van zaken binnen de RdK op adequate wijze kan controleren en stimuleren en gevraagd en ongevraagd met advies kan bijstaan over de uitvoering.

“(...)”

De Minister heeft naar aanleiding van het verzoek tot nadere informatie de voordracht van de kandidaat afdoende nader gemotiveerd en onderbouwd waarom op grond van de werk- en bestuurservaring de kandidaat voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Juridische expert. Gelet op de nadere motivering van de Minister kan gesteld worden dat de kandidaat in voldoende mate voldoet aan de in de profiel voor Juridisch Expert gestelde vereisten en heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw Astrid Richardson als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Juridisch Expert.

5 Code Corporate Governance

De Minister heeft in zijn schrijven wederom gesteld voornemens te zijn de kandidaat voor een periode van 4 jaar te benoemen. De adviseur brengt nogmaals onder de aandacht van de Minister dat de benoemingsperiode van een commissaris maximaal 4 jaar bedraagt en dat de daadwerkelijk periode met in achtname van artikel 2.10 van de code bij het vaststellen van het rooster van aftreden wordt vastgesteld.

Conform artikel 2.10 van de Corporate Governance code dient derhalve door de Algemene Vergadering van Aandeelhouders een rooster van aftreden te worden vastgesteld om zoveel mogelijk te voorkomen dat veel commissarissen tegelijk aftreden en andere ter waarborging van de continuïteit en overdracht van informatie binnen de vennootschap. De adviseur adviseert doorgaans om een periode van minstens 6 maanden te hanteren tussen aftreden de commissarissen indien de raad van commissaris een omvang heeft van minder dan 5 leden. Bij een omvang van 5 of meer leden zou een kortere periode kunnen worden gehanteerd doch niet korter dan 3 maanden tussen aftredende leden van de raad van commissarissen.

6 Transparante werving leden raad van commissarissen

Tot nu toe worden de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen formeel door de Ministers voorgedragen, doch zijn de voordrachten conform decennia bestendig gebruik feitelijk niet altijd afkomstig van de Ministers zoals blijkt uit voordrachtstukken die de adviseur in de omslagen aantreft. Enige transparante en objectieve werving en selectie van de kandidaten voor een commissariaat vindt derhalve nog niet plaats, waardoor niet gesteld kan worden dat de voordrachten geheel overeenkomstig de Code geschieden. Het uitgangspunt van Corporate Governance is dat ook de werving en selectie van leden van de raad van commissarissen voor alle overheidsentiteiten op een objectieve en transparante wijze plaatsvindt.

De adviseur acht het van groot belang dat in overeenstemming met de Code niet alleen ten behoeve van bestuurder (directeur) een transparante en objectieve werving en selectie plaatsvindt maar dat dit eveneens voor de leden van de raad van commissarissen plaatsvindt.

Conform artikel 4.2. dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap. Deze entiteit heeft in ieder geval de volgende taken:

- het, in overleg met de raad van commissarissen en raad van bestuur van de verschillende vennootschappen, geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van 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.

Ondanks het feit dat de adviseur sinds 2010 de Regering dan wel Ministers telkenmale gewezen heeft op de verplichting om een entiteit in de zin van artikel 4.2 op te richten is dit tot heden nog niet gebeurd.

Door onder andere het niet instellen van bovengenoemde entiteit kan de werving en selectie en voordracht van de kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen nog niet op een transparante en objectieve wijze en in overeenstemming met de Code geschieden. De kandidaten die worden voorgedragen, worden doorgaans wel voorgedragen in overeenstemming met een profielschets doch is er geen procedure om op een objectieve en transparante wijze tot een selectie van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen te komen.

Het voorgaande is ook van belang om te bewerkstelligen dat de selectie van de voorgedragen kandidaten beter aansluiten op de profielschets waarin de Minister voornemens is de kandidaat te benoemen. Het komt immers geregeld voor dat de voorgedragen kandidaten “nipt” aan de vereisten voldoen en dat de adviseur stelt geen zwaarwegende bezwaren te hebben daar de adviseur conform de Landsverordening slechts marginaal toetst.

Ook valt het de adviseur op dat geregeld dezelfde kandidaten worden voorgedragen om benoemd te worden in de raad van commissarissen van verschillende entiteiten.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat gelijk aan de werving- en selectieprocedure voor bestuurders de leden voor de raad van commissarissen ook middels een transparante (open) procedure worden geworven en geselecteerd. Hiervoor kan volstaan worden met een verkorte transparante (open) werving en selectieprocedure door een door de overheid in te stellen entiteit of commissie op grond van de betreffende vastgestelde profielschetsen.

7 Conclusie en Advies

- De Minister wordt geadviseerd om de meldingen deugdelijk gemotiveerd aan de adviseur te melden waarbij de kandidaten vooraf aan de profielschets worden getoetst dan wel voldoende onderbouwd wordt dat een kandidaat aan een specifiek profiel voldoet.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat mevrouw Astrid Richardson als lid van de raad van commissarissen RdK in het profiel van Juridisch Expert.
- De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat er een deugdelijke rooster van aftreden wordt opgesteld waarbij ieder jaar 1 á 2 commissarissen aftreden met dien verstande dat er een periode van minstens 6 maanden zit tussen de aftredende commissarissen opdat de continuïteit en overdracht van kennis en informatie zo goed mogelijk kan worden gewaarborgd.
- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat naar analogie van de werving- en selectieprocedure voor bestuurders ook de leden voor de raad van commissarissen middels een transparante (open) werving- en selectieprocedure worden geworven en geselecteerd.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën

SBTNO website

