



MINISTERIE VAN

Gezondheid, Milieu & Natuur

Mw. drs. Dorothy Pietersz-Janga

Aan: de Adviseur corporate
governance, SBTNO
T.a.v.: de heer D. de Palm
Pareraweg 45
Alhier

Datum
24 augustus 2022

Contactpersoon:

E-mail:

Uw brief d.d.

Kenmerk

Ons nummer

Zaaknummer:
2022/019123

Onderwerp

Herbenoeming van dhr. W. Kook als directeur
Selikor N.V.

Pagina

Aantal Bijlagen

Geachte heer de Palm,

Met referentie aan onderhavig onderwerp, informeer ik u als volgt.

Conform advies SBTNO nr. 21072022.01 d.d. 21 juli 2022 (bulletpoint 7, pagina 15), reageer ik hieronder op de aandachtspunten c.q. bezwaren van de adviseur corporate governance.

Hieronder zal ik de aandachtspunten c.q. bezwaren van voornoemd advies uiteenzetten, puntsgewijs deze behandelen en daarbij mijn zienswijze aangeven.

Op grond van de hieronder aangegeven aandachtspunten, zal de Raad van Ministers afwijken van voorgenoemd advies.

In verband met het voornemen van de Algemene Vergadering van Aandeelhouders om de heer Wesley Kook te herbenoemen tot directeur van Selikor N.V. is de raad van commissarissen van Selikor op 16 augustus 2022 gehoord, een en ander conform SBTNO-advies nr. 21072022.01 d.d. 21 juli 2022 (bulletpoint 7, pagina 15).

Advies SBTNO, nr. 21072022.01 d.d. 21 juli 2022

- *De Minister wordt geadviseerd om te bewerkstellingen dat de Code wordt nageleefd en dat conform artikel 3.11 van de Code het functioneren van de bestuurders jaarlijks door de raad van commissarissen wordt geëvalueerd en beoordeeld.*

Conform artikel 3.11 van de Code voert de raad van commissarissen jaarlijks een functionerings- en beoordelingsgesprek met het bestuur waarin onder meer aan de orde komt de gang van zaken in het afgelopen jaar en het functioneren van het bestuur intern en naar buiten toe en aan de hand waarvan de vaststelling van prestatie-afhankelijke beloning, indien van toepassing, geschiedt. Het is de raad van commissarissen die belast is met het houden van toezicht op het bestuur van de vennootschap.

De Minister zal dit aandachtspunt evenwel in overweging nemen en erop toezien dat conform artikel 3.11 van de Code het functioneren van de bestuurder(s) jaarlijks door de raad van commissarissen wordt geëvalueerd en beoordeeld.

- *De Minister dan wel de Raad van Ministers wordt wederom gewezen op de verplichting om met inachtneming van artikel 4.2 van de Code een entiteit in te stellen die zorgdraagt voor de periodieke beoordeling van het functioneren van de bestuurders alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders.*

Conform artikel 4.2 van de Code wordt bij landsbesluit een entiteit 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.

Gelet op dit aandachtspunt van SBTNO geeft de Minister GMN de Raad van Ministers in overweging om met inachtneming van artikel 4.2 van de Code een entiteit in te stellen die zorgdraagt voor de periodieke beoordeling van het functioneren van de bestuurders alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders.

- *Indien de Minister het voornemen om de bestuurder te herbenoemen wenst voort te zetten wordt de Minister geadviseerd om te bewerkstellingen dat de raad van commissarissen alsnog het beoordelingstraject met de ex-bestuurder afrondt met in achtneming van de reactie van de bestuurder en een definitief beoordelingsverslag opstelt.*

Ik leg hierbij als bijlage over het definitief beoordelingsverslag "Verslag evaluatie enige bestuurder Selikor N.V. van juli 2022" en de reactie van de heer Kook op de evaluatie.

Mijn zienswijze is als volgt. Het verslag geeft een vertekend beeld van het functioneren van de heer Kook, de methode van evaluatie is ongebruikelijk en de evaluatie is anoniem ingevuld. Voorts zijn waren niet alle leden van de raad van commissarissen over de hele evaluatieperiode in functie, zodat niet alle stellingen en vragen door alle commissarissen *konden* worden beantwoord. Bovendien is de evaluatie niet besproken met de heer Kook. Daar komt nog bij dat de raad van commissarissen is overgegaan tot evaluatie van de heer Kook nadat de Raad van Ministers heeft aangekondigd voornemens te zijn de heer Kook te herbenoemen als directeur van Selikor.

In onderhavig geval heeft de raad van commissarissen nagelaten haar verplichting tot evaluatie na te komen. In overeenstemming met artikel 2.1 van de Code heeft de raad van commissarissen tot taak toezicht te houden op het beleid van het bestuur en op de algemene gang van zaken in de vennootschap en de met haar verbonden onderneming en staat het bestuur met raad ter zijde.

De raad van commissarissen richt zich bij de vervulling van zijn taak naar het belang van de vennootschap en de met haar verbonden onderneming en weegt daartoe de in aanmerking komende belangen van bij de vennootschap betrokken partijen af. De raad van commissarissen is verantwoordelijk voor de kwaliteit van zijn eigen functioneren.

Conform de Code dient de raad van commissarissen ten minste tweemaal per jaar, buiten aanwezigheid van het bestuur, het functioneren van de raad in het geheel, dat van de individuele commissarissen afzonderlijk, van het bestuur als college alsook van de individuele bestuurders alsmede welke conclusies daaraan moeten worden verbonden, te bespreken. De raad van commissarissen heeft ook als verplichting om jaarlijks een functionerings- en beoordelingsgesprek met het bestuur te voeren waarin onder meer aan de orde komt de gang van zaken in het afgelopen jaar en het functioneren van het bestuur intern en naar buiten toe en aan de hand waarvan de vaststelling van de prestatie-afhankelijke beloning, indien van toepassing, geschiedt.

De huidige raad van commissarissen heeft de heer Kook nimmer geëvalueerd, dit is pas in juli 2022 geschied, op een ongebruikelijke manier en in strijd met hetgeen ik hierboven heb aangehaald. Er is nimmer een objectieve evaluatie geweest onder de huidige raad van commissarissen.

Volgens het evaluatie verslag is er een dalende lijn te zien in de prestaties van de heer Kook. Deze dalende lijn in prestaties wordt door de scores onderbouwd, echter een feitelijke, meetbare en objectieve motivering daarvoor ontbreekt. De stelling dat de bestuurder in de laatste periode alleen het hoognodige deed, wordt met geen enkele objectieve feit ondersteund.

In het kader van haar toezichthoudende taak, is de raad van commissarissen op grond van de statuten en de wet geëquipeerd met voldoende instrumenten om het bestuur te kunnen adviseren, toezicht te houden op het bestuur en op te kunnen treden in het geval op basis van onderzoek c.q. evaluatie geconstateerd wordt dat de bestuurder niet in het belang van de onderneming van de vennootschap handelt, dan wel anderszins niet handelt in overeenstemming met zijn verplichting(en) jegens de vennootschap. De raad van commissarissen heeft nimmer opgetreden tegen de bestuurder.

De raad van commissarissen beschikt niet over evaluaties en beoordelingen van de heer Kook over de jaren voorafgaand aan het boekjaar 2020. Bij onvoldoende functioneren van een bestuurder, geldt dat dit via beoordelingsgesprekken wordt vastgelegd. Bij mail van 27 juni 2022 heeft de raad van commissarissen de Minister GMN geïnformeerd niet te beschikken over evaluaties en beoordelingen van de voorgaande 5 jaren van de heer Kook. De jaarrekeningen van de jaren 2020-2021 zijn pas in de maand mei afgerond waardoor toen pas tot evaluatie en beoordeling van de heer Kook zou worden overgegaan.

De raad van commissarissen heeft aan de andere kant tijdens de AvA van 16 augustus aangegeven het niet nodig te vinden de heer Kook te evalueren aangezien hij met pensioen zou gaan. Hetgeen in ieder geval kan worden vastgesteld is, dat de raad van commissarissen nalatig is geweest hieromtrent, aangezien de heer Kook geen functioneringsgesprekken heeft ondergaan. Dat de heer Kook zou hebben aangegeven dat hij met pensioen gaat, laat deze verplichting onverlet.

De raad van commissarissen heeft voorheen aan het eind van ieder boekjaar het functioneren van de heer Kook geëvalueerd aan de hand van de geboekte resultaten zowel op financieel als operationeel gebied. Deze evaluaties waren ten aller tijde gebaseerd op objectieve feiten en meetbare resultaten. De evaluatie periode genoemd in dit verslag, heeft slechts betrekking op de jaren 2020 t/m2022, hierdoor kan men niet tot een evenwichtige beoordeling komen.

Door het nalaten van deze verplichting van de raad van commissarissen, verankerd in de statuten en de Code, om de heer Kook te evalueren, kan thans niet tot een afgewogen beoordeling worden gekomen dat de heer Kook inderdaad in de afgelopen jaren niet in het belang van de vennootschap heeft gefunctioneerd.

- *De Minister wordt geadviseerd om de bestuurder te verzoeken om de beoordelingen uit het verleden waarnaar hij verwijst te overleggen.*

De heer Kook is niet in het bezit van de beoordelingen uit het verleden. Ik verwijs tevens naar het hierboven aangehaald punt.

- *Een draagkrachtige motivering voor de herbenoeming van de bestuurder ontbreekt. De Minister heeft het voornemen summierlijk gemotiveerd en het belang van de vennootschap bij de herbenoeming niet aangegeven. De Minister heeft ook geen afweging gemaakt tussen de voor- en nadelen van de herbenoeming versus de benoeming van op grond van de afgeronde werving en selectieprocedure voorgedragen kandidaat.*

De motivering voor de herbenoeming is als volgt. De afgelopen twee jaren heeft Selikor een bijzondere periode doorlopen met onvoorziene omstandigheden. Genoemd mag worden het Covid pandemie, financiële inkortingen en grote betalingsachterstanden door de overheid in combinatie met een economisch reces op het eiland. Desondanks heeft Selikor zich staande weten te houden en zowel inkomsten als werkgelegenheid weten te handhaven. Op financieel gebied is zelfs een groei geconstateerd in de commerciële activiteiten en het bedrijfsresultaat.

In de evaluatie van de heer Kook zijn positieve zaken niet meegenomen. Ik noem de volgende zaken:

1. De jaarlijkse goedgekeurde jaarverslagen, gecontroleerd en voorzien van een goedkeurende verklaring van een externe accountant, bevestigd door de SOAB, zijnde een onafhankelijke accountant.
2. De kwartaalrapportages aan de raad van commissarissen met relevante informatie met betrekking tot de prestaties en voortgang van het bedrijf op zowel operationeel, kwalitatief, milieu aspecten als ook op financieel gebied.
3. De jaarlijkse externe auditresultaten van een externe deskundige met betrekking tot de ISO certificering op zowel milieu aspecten als kwalitatief hoogwaardige dienstverlening.
4. De bevestiging van de externe deskundige(n) dat Selikor de bedrijfsprocessen beheerst en in een continu verbeteringsproces bevindt.

5. De continu groei van de omzet op commercieel gebied en introductie van innovatieve inzamel-en verwerkingsmethoden, alsook de uitbreiding van het dienstenpakket aan commerciële klanten. Hierbij is noemenswaardig, de dienstverlening aan cruiseschepen die tijdens de Pandemie aan de Curacaose kade waren aangemeerd, alsook het intensief onderhoud van toeristische gebieden in opdracht van het CTB.

Deze positieve resultaten zijn behaald ondanks de taakverzwarende omstandigheden als forse bezuinigingsmaatregelen en inkortingen op cao-voorwaarden van het personeel.

Voorts voldoet de heer Kook aan de profielschets van Statutair Algemeen Directeur. Gezien het feit dat de heer Kook in de afgelopen jaren grote financiële uitdagingen wist te doorwinteren binnen Selikor, ongeacht nijpende financiële situaties met betrekking tot (bijvoorbeeld) de beheersovereenkomst en achterblijvende geldstromen, is de conclusie dat hij de juiste profiel heeft om met zijn bestaande ervaring de bedrijfsvoering binnen Selikor daadwerkelijk en doelmatig te continueren.

Ondanks de precaire financiële situatie is Selikor commercieel sterk gegroeid in de afgelopen jaren. Er is geen reden om deze groei en vooruitgang te discontinueren. Het is de vraag wat de toegevoegde waarde is van de voorgedragen kandidaat en of zij überhaupt aan de vereiste profielschets voldoet.

Alles wat men wil bereiken binnen Selikor is afhankelijk van de financiële ruimte van Selikor, het is de taak om deze te blijven monitoren. De heer Kook heeft de nodige ervaring, hij weet wat mogelijk is en niet mogelijk is en wat bereikt en niet bereikt kan worden met beperkte geldmiddelen. De aansturing van het bedrijf is een hele zware taak, waarvoor Kook de nodige ervaring heeft. Men heeft inzicht nodig om het bedrijf een commerciële en progressieve richting te geven. Deze aansturing is zeer belangrijk. De heer Kook weet goed om te gaan met het personeel en heeft bewezen deze te kunnen aansturen.

De heer Kook heeft in zijn taakvervulling zich altijd gedragen naar het belang van de vennootschap, op een manier dat de vennootschap, ondanks zwaar weer, toch succes heeft geboekt. Succes wordt hierbij gemeten middels objectieve feiten en meetbare resultaten. Wellicht ten overvloede merk ik hierbij op dat de heer Kook sinds 1989 bij Selikor werkt.

- *Niet kan worden vastgesteld dat de bestuurder op grond van zijn overeenkomst van opdracht enige recht heeft op een herbenoeming dan wel aanpassing van de overeenkomst van opdracht. Ook is niet gebleken dat het de bedoeling der partijen is geweest dat de overeenkomst zou eindigen bij het bereiken van de pensioengerechtigde leeftijd en niet op zij 60-jarige leeftijd. De gevolgde procedure om te komen tot het voornemen om de bestuurder te herbenoemen is niet in overeenstemming met de beginselen van corporate governance. De gevolgde procedure is niet transparant, er ontbreekt een deugdelijke motivering van de Minister met in achtneming van het vennootschapsbelang, de Minister heeft de raad van commissarissen in deze niet vooraf gehoord, een beoordeling dan wel evaluatie van de bestuurder ontbreekt en de werving en selectieprocedure voor een nieuwe bestuurder is reeds afgerond. Gelet hierop heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen herbenoeming van de bestuurder.*

Voorop zij gesteld dat de reeds doorgelopen werving en selectieprocedure onverlet laat de bevoegdheid van de Vergadering van Aandeelhouders om tot herbenoeming van de heer Kook over te gaan.

Inmiddels is de raad van commissarissen op 16 augustus 2022 gehoord.

De herbenoeming danwel aanpassing van de overeenkomst van opdracht zal, anders dan de adviseur corporate governance meent, niet geschieden op basis van (een bepaling) opgenomen in de overeenkomst van opdracht. De herbenoeming zal geschieden op basis van een besluit van de Raad van Ministers.

De bestuurder heeft een tweetal relaties met de rechtspersoon:

- a. De vennootschapsrechtelijke rechtsverhouding (statutair) en;
- b. De contractuele verhouding (artikel 7:400 e.v. BW, overeenkomst van opdracht).

De heer Kook werd door de Vergadering van Aandeelhouders benoemd. Dit benoemingsbesluit bevat geen looptijd. Door de raad van commissarissen is namens de vennootschap een looptijd overeengekomen met de heer Kook die van rechtswege eindigt op de datum waarop de heer Kook de leeftijd van 60 jaar bereikt. Het voorgaande heeft betrekking op de vennootschapsrechtelijke rechtsverhouding tussen de rechtspersoon en de statutair-bestuurder.

In de aangepaste statuten van Selikor N.V. d.d. 11 juli 2012 staat het volgende opgenomen m.b.t. de zittingsperiode van de directeur in artikel 12, derde lid, derde volzin: *“Een bestuurder treedt in ieder geval af per het einde van het boekjaar waarin de van overheidswege vastgestelde pensioengerechtigde leeftijd bereikt, tenzij de algemene vergadering anders beslist”*. De leeftijd van het bereiken van pensioengerechtigde leeftijd voor ambtenaren werd vastgesteld bij Pensioenlandsverordening. In de meest recente wijziging in deze landsverordening werd de leeftijd voor het recht op ouderdomspensioen vastgesteld op 65 jaar. Het voorgaande houdt in dat de rechtsverhouding van de heer Kook maximaal tot zijn 65 jaar kan voortduren. In de overeenkomst van opdracht is deze statutaire bepaling niet overgenomen, doch is de zittingsperiode vastgesteld op 60 jaar.

De AvA kan hiervan afwijken. Intussen is de contractuele relatie met de heer Kook opgehouden te bestaan, omdat de overeenkomst door het bereiken van 60 jaar door de heer Kook van rechtswege is geëindigd.

Op grond van de statuten treedt een persoon die directeur is, uiterlijk af op de datum waarop hij de van overheidswege vastgestelde pensioengerechtigde leeftijd (van 65 jaar) heeft bereikt. Aldus is de Algemene Vergadering bevoegd om de heer Kook voor een periode tot en met het bereiken van 65 jaar te (her-) benoemen.

De raad van commissarissen is gehoord met betrekking tot het voornemen om de heer Kook te herbenoemen als directeur van Selikor. Het voorgaande, in navolging op het advies van de SBTNO d.d. 21 juli 2022 (kenmerk21072022.01). De Vergadering van Aandeelhouders is van oordeel dat het standpunt van de raad van commissarissen niet gebaseerd is op feiten en meetbare resultaten, doch op speculatie en geruchten.

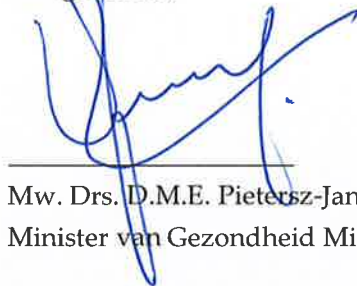
Hetgeen voor de Vergadering van Aandeelhouders ook zwaar weegt is het feit dat de raad van commissarissen sinds 2014 het functioneren van de directeur niet heeft geëvalueerd. Er is dus geen dossier opgebouwd, op grond waarvan de raad van commissarissen haar stellingen zou kunnen staven.

Het voorgaande acht de Vergadering van Aandeelhouders niet in overeenstemming met hetgeen in artikel 2:7 BW is bepaald, namelijk dat degenen die krachtens de wet bij de organisatie van een rechtspersoon zijn betrokken, jegens elkaar zullen gedragen naar hetgeen door redelijkheid en billijkheid wordt gevorderd.

- *De Algemene Vergadering van Aandeelhouders gehoord de raad van commissarissen kan gemotiveerd beslissen om de bestuurder te herbenoemen met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen. Afwijking van het advies van de adviseur dient terstond schriftelijk gemotiveerd door de Minister aan de adviseur te worden gemeld.*

Gelet op het voorstaande heb ik een voordracht tot (her)benoeming van de heer Kook gedaan aan de Raad van Ministers. De motivering tot afwijking van het advies van de adviseur is hierboven aangekaart.

Hoogachtend,



Mw. Drs. D.M.E. Pietersz-Janga,
Minister van Gezondheid Milieu en Natuur