

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister van Economische
Ontwikkeling
Mevrouw G. Mc William
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummer 2020/005195 Uw brief van: 12 februari 2020 Ons nummer: 12032020.02c Willemstad, 12 maart 2020
(letter):
Onderwerp: Advies m.b.t. aanpassing vergoeding President-
commissaris IUH (art. 4 PB 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

Middels besluit van de Raad van Ministers d.d. 12 februari 2020 met zaaknummer 2020/005195 heeft de Minister de adviseur om advies gevraagd met betrekking tot het verzoek voor een waarnemingsvergoeding voor de Vice-President commissaris van Integrated Utility Holding N.V. (hierna: IUH) in verband met het langdurig waarnemen voor de vacante functie van de President commissaris.

In het schrijven van de Minister aan de Raad van Ministers d.d. 10 februari 2020 is het volgende gesteld:

“(…)

██████ vervangt sinds 1 juli 2019 de President-commissaris van de Raad van Commissarissen (RvC) van de Integrated Utility Holding (IUH) N.V. en de aan haar gelieerde ondernemingen. De functie bekleedt zij tot heden zonder dat aan haar een vergoeding wordt toegekend voor het vervullen van deze functie. Middels hierbij gevoegd schrijven d.d. 28 januari 2020 verzoekt de RvC ██████ in aanmerking te doen komen voor het verschil tussen de gage die aan de President-commissaris wordt toegekend en de gage die ██████ momenteel geniet een en ander met terugwerkende kracht gerekend in te gaan per 1 juli 2019 tot aan het moment dat er een President- commissaris wordt aangesteld.

Dezerzijds lijkt mij dit een alleszins redelijk verzoek. Ik stel voor alvorens hierover een beslissing te nemen de Adviseur Corporate Governance (SBTNO) ter zake te raadplegen.

(…)”

In het schrijven van Vice-President commissaris van IUH aan de Algemene vergadering van Aandeelhouders stelt zij het volgende:

“(…)

██████ vervangt sinds 1 juli 2019 de President-commissaris van de Raad van Commissarissen van de Integrated Utility Holding (IUH) N.V. en de aan haar gelieerde ondernemingen. De functie bekleedt zij tot heden zonder dat aan haar een vergoeding wordt toegekend voor het vervullen van deze functie. Derhalve is het niet meer dan redelijk dat ██████ met terugwerkende kracht in aanmerking komt voor het verschil tussen de gage die aan de President-commissaris wordt toegekend en de gage die ██████ momenteel geniet

een en ander met terugwerkende kracht gerekend in te gaan per 1 juli 2019 tot aan het moment dat er een President- commissaris wordt aangesteld.

De Raad verzoekt de aandeelhouder Curaçao om de gage van [REDACTED] conform aan te passen.

(...)"

Conform artikel 16 tweede lid van de statuten van IUH is de algemene vergadering van Aandeelhouders bevoegd de vergoeding voor de Commissarissen vast te stellen. Dit is overeenkomst artikel 2.14 van de Code.

Conform het derde lid van artikel 16 van de statuten van IUH wordt door de algemene vergadering een commissaris als voorzitter aangewezen.

Artikel 18 lid 5 stelt dat de raad van commissarissen uit zijn midden een of meer vice-voorzitters, benoemt die de voorzitter bij diens afwezigheid vervangt.

Conform het voorgaande had de algemene vergadering op het moment dat de voorzitter zijn ontslag had ingediend een andere commissaris als voorzitter moeten aanwijzen. Het lag ook op de weg van de raad van commissarissen en het bestuur om er bij de algemene vergadering van aandeelhouders er op aan te dringen om met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen terstond een van de commissarissen aan te wijzen als President-commissarissen. Zowel de raad van commissarissen als het bestuur had hiertoe voorstellen kunnen aandragen bij de algemene vergadering en zelfs hiertoe een algemene vergadering van aandeelhouders kunnen oproepen conform artikel 19 lid 4 van de statuten van IUH met als agendapunt aanwijzing voorzitter.

In het verlengde van artikel 16 lid 3 stelt artikel 18 lid 5 dat de raad van commissarissen uit zijn midden een vice-voorzitters benoemd die de voorzitter bij diens afwezigheid vervangt. Het gaat hier om een tijdelijke vervanging van de voorzitter wanneer die afwezig is. De taak van de vice-voorzitter is in beginsel niet om (langdurig) in plaats van de voorzitter te treden op het moment dat er helemaal geen voorzitter is aangewezen.

De Minister wordt geadviseerd om gelet op het voorgaande zo spoedig mogelijk met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen een van de leden van de raad van commissarissen aan te wijzen als voorzitter dan wel een commissaris te benoemen die tevens aangewezen wordt als voorzitter.

Gezien het feit dat de vice-voorzitter, de voorzitter slechts bij de afwezigheid behoort te vervangen, kan betoogd worden dat de vice-voorzitter in normale omstandigheden in beginsel niet in aanmerking komt voor een additionele vergoeding wanneer de vice-voorzitter de voorzitter vervangt. Zulks een vervanging is immers incidenteel en kortstondig indien er een voorzitter van de raad van commissaris is aangewezen en in functie is.

Het verzoek om de vice-voorzitter van IUH in aanmerking te laten komen voor een additionele vergoeding zijnde het verschil tussen de vergoeding van de vice-voorzitter van de raad van commissarissen en die van de voorzitter vloeit voort uit het feit dat er hier geen sprake meer is van een incidentele waarneming maar omdat er sprake is van de waarneming van een vacante positie van de voorzitter daar de algemene vergadering heeft nagelaten terstond een nieuwe voorzitter aan te wijzen. Gezien het feit dat het hier een langdurige onafgebroken vervanging betreft van de voorzitter kan dit verzoek als redelijk worden aangemerkt.

De adviseur heeft dan ook geen bezwaar tegen het verzoek met dien verstande dat de Minister dient te bewerkstelligen dat op zeer korte termijn met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen een voorzitter wordt aangewezen.

Tot slot zij het volgende opgemerkt.

In artikel 2.12 van de Code is met betrekking tot tegenstrijdig belang van een lid van de raad van commissarissen het volgende gesteld:

Elke vorm en schijn van belangenverstremgeling tussen de vennootschap en commissarissen moet worden vermeden.

Aan de beoordeling van de raad van commissarissen of sprake is van een tegenstrijdig belang neemt de betreffende commissaris niet deel.

Een commissaris neemt niet deel aan de discussie en de besluitvorming over een onderwerp of transactie waarbij deze commissaris een tegenstrijdig belang heeft.

In het schrijven van 28 januari 2020 getekend door de vice-voorzitter staat vermeld dat "De Raad verzoekt de aandeelhouder Curacao om de gage van [REDACTED] conform aan te passen".

Uit het schrijven blijkt, nu deze ondertekent is door betrokkene zelf, niet dat het gestelde in artikel 2.12 van de Code in acht is genomen bij het besluit om dit voorstel aan de Algemene vergadering van aandeelhouders te doen toekomen. Om de schijn van belangenverstremgeling te voorkomen had het op de weg van de raad van commissarissen gelegen om het schrijven door ander lid van de raad van commissarissen te doen ondertekenen dan wel dat de bestuurder van IUH dit voorstel aan de Algemene Vergadering van Aandeelhouders had doen toekomen.

Om ieder schijn van belangenverstremgeling in deze te voorkomen is in de code artikel 4.3 opgenomen waarbij een entiteit moet worden belast met de advisering van de overheid met betrekking tot remuneratie van commissarissen. Hiermee zou kunnen worden voorkomen dat commissarissen zelf voorstellen doen ten aanzien van hun eigen vergoeding.

Conclusie en Advies

- De adviseur heeft geen bezwaar tegen de tijdelijk aanvulling van de vergoeding van de vice-voorzitter van de raad van commissarissen IUH met in achtneming van het gestelde in dit advies.
- De Minister wordt geadviseerd om zo spoedig mogelijk met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen van IUH een voorzitter van de raad van commissarissen IUH aan te wijzen.
- De Minister wordt geadviseerd te bewerkstellingen dat de bepalingen van de Code worden nageleefd.
- De Raad van Minister wordt wederom geadviseerd om bij landsbesluit een entiteit in te stellen zoals gesteld in artikel 4.3 van de Code.

SBTNO

De adviseur corporate governance