

Aan De Raad van Ministers
De Minister van Algemene Zaken
dtkv De heer E.Ph. Rhuggenaath
Fort Amsterdam z/n
Curaçao

Uw nummer 2017/047121 Uw brief van: 6 december 2017 Ons nummer: 21122017.01 Willemstad, 21 december 2017
(letter):
Onderwerp: Voornemen benoeming 2^{de} directeur RdK
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels besluit van de Raad van Minister d.d. 6 december 2017 met zaaknummer 2017/047121, ontvangen op 7 december 2017 is het voornemen tot de benoeming van een tweede directeur bij Refniera di Korsou N.V. (hierna: RdK) aan de adviseur gemeld. Op onder andere 17 februari 2013 no. 17022013.02, 13 februari 2014 no. 13022014.01 en 3 maart 2014 no. 03032014.01 heeft de adviseur reeds advies uitgebracht met betrekking tot de werving en selectie van directeuren RdK. Voornoemde adviezen moeten als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom zo mogelijk volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als bestuurder van RdK e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

Artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance stelt dat indien door of namens een minister wordt meebeslist of beslist over de vaststelling of aanpassing van de door de vennootschap of stichting bij een benoeming of voordracht tot benoeming van bestuurders te hanteren profielschets en procedureregels, de verantwoordelijke minister het voornemen tot die vaststelling schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance dient te melden. In overeenstemming met artikel 8 lid 2 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance te adviseren over de vraag of het voornemen waarop de melding betrekking heeft in overeenstemming is met de 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.

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 stichting 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 van de Raad van Minister van 6 december 2017 (zaaknummer 201/047121)
- Brief van de Minister van Algemene Zaken (hierna: de Minister) d.d. 4 december 2017 (zaaknummer 2017/047121). aan de Raad van Ministers met betrekking tot voornemen benoeming tweede directeur RdK;
- Brief d.d. 17 november 2017 van de president-commissaris RdK aan de Aandeelhouder met als onderwerp " Participatie diverse actoren in zake de toekomst van de Raffinaderij en de Bullenbaai terminal;
- Kopie besluit Raad van Ministers van 29 november 2017 (zaaknummer 2017/044782);
- Functieprofiel Directeur RdK d.d. juli 2012;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- 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 20 december 2017.

3 Melding van de voorgenomen benoeming

De Minister heeft het voornemen tot de benoeming van een tweede directeur van RdK gemotiveerd aan de adviseur gemeld. In de brief van 4 december 2017 van de Minister (zaaknummer: 2017/047121) wordt onder andere het volgende gesteld:

"(...)

Op 31 oktober 2017 heb ik het deelrapport van de nulmeting (de "Nulmeting") ontvangen en deze is ook verstrekt aan de raad van commissarissen van RdK ("RvC"). Naar aanleiding van de inhoud van het deelrapport heeft de RvC binnen RdK een onderzoek geëntameerd. Voorts heeft de RvC bij brief van 17 november jl., gericht aan de Minister van Algemene Zaken (in hoedanigheid van aandeelhouder), zijn zorgen geuit over de onderlinge verhouding tussen de diverse actoren binnen het Moderniseringstraject en de wijze waarop er door het bestuur van RdK informatie is verstrekt aan de RvC. De RvC merkt op dat de RvC mogelijkerwijs wordt beknot in zijn toezichthoudende taak door een mogelijk gebrek aan de transparantie van de informatieverstrekking door het bestuur en geeft ter overweging mee een tweede bestuurder te benoemen ter bevordering van een tijdige en transparante informatievoorziening tussen het bestuur, de RvC en de aandeelhouder.

Het bovenstaande in ogenschouw genomen constateer ik twee aandachtspunten:

- het bestuur, de RvC en de aandeelhouder dienen zich — gelet op de recente ontwikkelingen binnen het Moderniseringstraject — op zeer korte termijn uit te spreken over diverse complexe vraagstukken binnen dit traject en ieder van deze organen moet erop kunnen vertrouwen dat sprake is van een volledige en transparante kennisoverdracht over en weer. De zorgvuldige belangenafweging door elk van deze vennootschapsorganen is hiervan afhankelijk.
- Daarnaast is het niet te permitteren dat het aanhangige onderzoek binnen RdK de voortgang van het Moderniseringstraject frustreert. De huidige ontwikkelingen brengen met zich dat het bestuur snel en daadkrachtig moet kunnen op treden.

De continuïteit en de realisatie van het Moderniseringstraject is mijns inziens gediend bij de benoeming op zeer korte termijn van een tweede bestuurder. De tweede bestuurder dient ruime kennis en ervaring te hebben op het gebied van olieraffinageactiviteiten en te voldoen aan het profiel van de functie van "algemeen statutair directeur" binnen RdK.

Gezien de reeds aangekaarte urgentie inzake het realiseren van het Moderniseringstraject en de rol van het bestuur hierin, stel ik voor het starten van een werving- en selectieprocedure voor een tweede bestuurder achterwege te laten en onmiddellijk over te gaan tot het aantrekken van een ervaren deskundige op het gebied van olieraffinageactiviteiten.

De kandidaat die aan dat profiel voldoet is de heer R.A.C. van Kwartel. Daarbij merk ik op dat de heer van Kwartel in 2014 heeft geparticipeerd in de werving- en selectieprocedure voor de functie van "algemeen statutair directeur" van RdK. In de voordracht rapportage van voornoemde procedure concludeert de externe adviseur dat het profiel van de heer van Kwartel het beste aansluit bij de eisen en competenties die aan de functie worden gesteld. In de werving- en selectieprocedure uit 2014 is overigens voor wat betreft het gewenste profiel — op verzoek van de toenmalige regering — rekening gehouden met het Moderniseringstraject. Deze omstandigheid is nu niet anders.

Gelet op het voorgaande verzoek ik deze Raad in te stemmen met het voornemen tot benoeming van de heer van Kwartel als bestuurder van RdK. Tevens verzoek ik u dit voornemen voor te leggen aan de adviseur corporate governance, t.w. de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten ("SBTNO") ter fine van advies

(...)"

4 Wettelijke bepalingen inzake de profielschets, procedureregels

4.1 Wettelijke bepalingen

In overeenstemming met artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht vooraf aan de adviseur te melden. Hiermee wordt tevens voorkomen dat een werving- en selectieprocedure wordt opgestart terwijl er zwaarwegende bezwaren zouden kunnen zijn tegen de voorgestelde procedureregels dan wel profielschets. Het voorgaande heeft de adviseur reeds gesteld onder meer in zijn adviezen van 23 mei 2012 met zaaknummer 2012/025744 en van 16 juli 2012 met nummer 16072012.01.

4.2 Selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders

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 de vennootschap of stichting. 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 of stichting 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 of stichting alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders dan wel verantwoordelijke minister.

5 Toetsing profielschets bestuurder

De profielschets voor de bestuurder (directeur) dient zodanig te zijn opgesteld dat op grond van de daarin vermelde taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden alsmede de vereiste kennis en vaardigheden en benodigde competenties gekomen kan worden tot de selectie van een bestuurder (directeur) die de taken en werkzaamheden kan verrichten zoals vervat onder hoofdstuk 3 "Het Bestuur" van de Code.

Zoals reeds gesteld in het advies van de adviseur van 17 juli 2012 met nummer 17072012.02 dient een profielschets van een bestuurder zodanig te zijn opgesteld dat hieruit de elementen kunnen worden gehaald om te komen tot een deugdelijke overeenkomst van opdracht met de bestuurder (directeur) op grond waarvan vervolgens de raad van commissarissen met de bestuurder (directeur) de functionerings- en beoordelingsgesprekken kan houden.

In het schrijven van de Minister is gesteld dat een tweede directeur noodzakelijk is ten behoeve van de continuïteit en de realisatie van het Moderniseringstraject. In het schrijven van de President-Commissaris van RdK wordt gesteld dat ter bevordering van een tijdige en transparante informatievoorziening tussen de vennootschapsorganen van RdK de aandeelhouder zou kunnen overwegen om een tweede directeur te benoemen. Tevens wordt in voornoemd schrijven gesteld dat de RvC reden heeft om te twifelen aan de transparantie van de informatieverstrekking door de huidige bestuurder aan de RvC, waardoor de RvC wordt beknot in zijn toezichthoudende taak.

Uit het schrijven van de Minister noch uit het schrijven van de President-Commissaris is niet gebleken waarom de continuïteit niet op een andere wijze gewaarborgd kan worden. Het is niet te volgen hoe met het aantrekken van een nieuwe directeur die niet afkomstig is uit de organisatie zelf de continuïteit wordt gewaarborgd.

Binnen de organisatie dienen er immers waarborgen te zijn die de continuïteit garanderen. Een tweede directeur is hiervoor doorgaans niet nodig. Het aanstellen van een tweede directeur is doorgaans gebaseerd op de noodzaak van een twee koppige leiding voortvloeiende uit de aard, grote en complexiteit van de entiteit. Ter waarborging van de continuïteit in RdK voorziet artikel 12 lid 4 indien alle bestuurders zouden komen te ontbreken. In dit kader wordt tevens verwezen naar het gestelde in het advies van de adviseur van 17 februari 2013 no. 17022013.02.

Met betrekking tot de informatievoorziening bevat de statuten van RdK ook de nodige voorzieningen. Op grond van artikel 18 lid 3 alsmede 18 lid 6 van de statuten van RdK kan de RvC alle gewenste informatie verkrijgen. Niet kan worden gesteld dat voornoemde reden het aantrekken van een tweede directeur noodzakelijk maakt.

In de stukken is geen nieuwe organisatiestructuur aangetroffen van de RdK voor een twee koppige leiding van de RdK. De keuze om een tweede directeur aan te stellen is niet gebaseerd op een nieuwe organisatiestructuur, dan wel een noodzakelijke verdeling van de taken, verantwoordelijkheden en bevoegdheden binnen de vennootschap. Ook de bijgevoegde functieprofiel van 2012 gaat niet uit van een twee koppige leiding dan wel twee statutaire directeuren. Zoals gesteld blijkt uit de stukken niet hoe de verdeling van de taken, bevoegdheden en verantwoordelijkheden zullen zijn tussen de twee directeuren, noch wat het werkerrein is van iedere directeur. Het had op de weg van de vennootschap gelegen om gemotiveerd de organisatiestructuur van RdK aan te passen en voor de directeuren een nieuwe functieprofiel op te stellen.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen het functieprofiel voor de directeur RdK.

6 Toetsing procedureregels

Voor de ondersteuning bij de werving en selectie voor bestuurders en de procedure is door de Raad van Ministers een Terms of Reference "Ondersteuning Werving en Selectie Statutair Directeur" (hierna: TOR) vastgesteld. De procedure gesteld in de TOR dient ertoe om een transparante en objectieve werving en selectie te waarborgen met inachtneming van het vervatte in de Code en de Landsverordening corporate governance. Uit de aangeleverde bijlagen blijkt niet dat er een werving en selectie heeft plaatsgevonden op grond van het gestelde in voornoemde TOR dan wel met in achtneming van het gesteld in de Code en de Landsverordening.

Uit het schrijven van de Minister blijkt dat er geen enkele werving en selectie procedure heeft plaatsgevonden en dat hiervan vanwege de urgentie is afgezien. Er kan ook niet gesteld worden dat er sprake is geweest van een Headhuntingprocedure waarbij er op een transparante wijze tot de keuze van de kandidaat is gekomen. Het feit dat de kandidaat in 2014 deel heeft genomen aan de werving en selectieprocedure voor de directeur van RdK en toen als de meest geschiktste kandidaat was voorgedragen brengt niet met zich mee dat 3 jaar later,

zonder het volgen van enige procedure en toetsing, tot zijn benoeming kan worden overgegaan.

Niet kan worden gesteld dat de gevolgde procedure in de lijn is met de vereisten conform de Landsverordening Corporate Governance en de Code.

De adviseur heeft gelet op het voorgaande zwaarwegende bezwaren tegen de gevolgde werving en selectie procedure.

Gelet op het voorgaande komt de adviseur niet toe aan de toetsing van de voorgenomen benoeming van de kandidaat. Doch zij gesteld dat gezien de zwaarwegende bezwaren tegen de gehanteerde profielschets alsmede de gehanteerde werving en selectieprocedure conform artikel 8 van de Landsverordening, dit automatisch met zich meebrengt dat de adviseur zwaarwegende bezwaren heeft met betrekking tot de voorgenomen benoeming zoals gesteld in artikel 9 van de Landsverordening.

De adviseur heeft inmiddels kunnen vernemen dat de huidige directeur van RdK zou zijn geschorst. Ter voorziening in deze (tijdelijke) vacature ligt het op de weg van de raad van commissarissen om op grond van artikel 12 lid 4 een tijdelijke bestuurder aan te wijzen.

7 Conclusie en Advies

- De adviseur heeft conform het gestelde in dit advies zwaarwegende bezwaren tegen de gehanteerde functieprofiel voor de werving en selectie van een 2^{de} directeur van RdK.
- De adviseur heeft conform het gestelde in dit advies zwaarwegende bezwaren tegen de gehanteerde werving- en selectieprocedure voor de werving en selectie van een 2^{de} directeur van RdK.
- De adviseur heeft conform het gestelde in dit advies zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van een 2^{de} directeur van RdK.
- De adviseur adviseert de Minister om te bewerkstelling dat de RvC op grond van de statutaire bepalingen zo nodig een tijdelijke bestuurder aanwijst.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President