

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer I.S. Martina
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummers (letter): 2017/030064 Uw brief van: 23 augustus 2017 Ons nummer: 18092017.01 Willemstad, 18 september 2017
Onderwerp: Voornemen benoeming lid raad van commissarissen CAH (art. 9 PB 2014, no. 3 (GT))
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.)) (hierna: de Landsverordening), 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 besluit van 23 augustus 2017 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2017/030064 ontvangen op 24 augustus 2017, is het voornemen inhoudende de benoeming van [REDACTED] als lid van de raad van commissarissen bij Curaçao Airport Holding N.V. (hierna: CAH) 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 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 of 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.

Op onder andere 9 juli 2015 (nummer 09072015.01) en 11 november 2014 (nummer 11112014.02) heeft de adviseur reeds geadviseerd omtrent het voornemen tot benoeming van leden van de raad van commissarissen bij CAH. Voornoemde adviezen moeten als integraal onderdeel worden gezien van dit advies.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 23 augustus 2017 (zaaknummer: 2017/030064);
- Brief van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) van 22 augustus 2017 aan de Raad van Ministers betreffende het voornemen (zaaknummer: 2017/30064);
- Brief van de Minister van 4 september 2017 aan de adviseur met additionele informatie (zaaknummer: 2017/30064);
- De CV van de kandidaat;
- Statuten van CAH, laatstelijk gewijzigd op 19 december 2011; en
- Online Handelsregister van de Kamer van Koophandel en Nijverheid van Curaçao d.d. 13 september 2017 inzake CAH.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van 23 augustus 2017 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2017/030064 ontvangen op 24 augustus 2017, is het voornemen inhoudende de benoeming van [REDACTED] als lid van de raad van commissarissen bij CAH aan de adviseur gemeld.

Bij het raadplegen van de informatie en aangeleverde documenten in de omslag met zaaknummer 2017/030064 welke aan de adviseur is aangeboden, is gebleken dat bepaalde informatie dan wel documenten ontbraken. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur middels brief d.d. 28 augustus 2017 (nummer: 28082017.01) de Minister verzocht om nadere informatie. Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

“(…)

Met betrekking tot de profielschets van CAH heeft de adviseur op 11 april 2017, no. 11042017.01 advies uitgebracht. De adviseur had geen zwaarwegende bezwaren tegen de opgestelde profielschets CAH met in achtname van het gestelde in voornoemd advies. Het is de adviseur niet bekend of voornoemde profielschets conform het advies van de adviseur reeds formeel is vastgesteld. De adviseur zal bij de toetsing van de voorgedragen kandidaat voornoemde profielschets CAH hanteren als toetsingskader.

De kandidaat is door de Minister weliswaar enigszins gemotiveerd aan de adviseur gemeld, doch betreft het een algemene motivering. Het slechts stellen dat een kandidaat in algemene zin aan de vereisten die gesteld worden aan een lid van de Raad van Commissarissen voldoet, is niet afdoende. Er is in dit geval niet aangegeven ter invulling van welk profiel het voornemen bestaat om de kandidaat te benoemen. Uit de motivering en de cv van de kandidaat kan ook niet worden afgeleid ter invulling van welk profiel de kandidaat is voorgedragen. Noch blijkt uit de cv van de kandidaat noch uit de motivering van de Minister dat de kandidaat enige affiniteit heeft met de aard, werkzaamheden dan wel doelstelling van CAH.

Conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur gaarne alsnog het volgende:

- De aangepaste en vastgestelde profielschets van CAH conform het advies van 11 april 2017 van de adviseur;
- De mededeling ter invulling van welk profiel het voornemen bestaat om de voorgedragen kandidaat te benoemen als commissaris bij CAH;
- De motivering of de kandidaat aan de vereisten van de betreffende profiel voldoet;

Volledigheidshalve informeert de adviseur de Minister dat het feit dat een kandidaat een afgeronde WO-opleiding heeft niet automatisch met zich meebrengt dat dat kandidaat voldoet aan de vereisten om bij een specifieke entiteit benoemd te worden als lid van de Raad van Commissarissen. De adviseur verwijst in deze naar een eerder uitgebracht inzake voorgenomen benoeming bij CPA zijnde het advies van 14 mei 2013 no. 14052013.01.

Ter wille van een snellere afhandeling kan de verzochte informatie eveneens per e-mail (donaldepalm@sbtno.org) aan de adviseur worden verstuurd. In het kader van de wettelijke termijn waarin de adviseur na ontvangst van een melding een advies moet uitbrengen, ontvangt de adviseur de verzochte informatie zo spoedig mogelijk, doch binnen vijf werkdagen na dagtekening van dit schrijven zijnde uiterlijk op 4 september 2017.

“(…)”

Op voornoemd verzoek van de adviseur heeft de Minister middels schrijven d.d. 4 september 2017 zaaknummer 2017/30064 nadere informatie verstrekt.

4 Toetsing voornemen benoeming commissaris

Voor de toetsing van de voorgedragen kandidaat zal de adviseur de profielschets CAH van 19 januari 2017 hanteren met inachtneming van de aanpassingen zoals voorgesteld door de adviseur in zijn advies van 11 april 2017 no. 11042017.01.

De Minister stelt in zijn schrijven van 22 augustus 2017 dat conform artikel 16 lid 1 van de statuten van CAH de raad van commissarissen dient te bestaan uit minimaal drie (3) en maximaal zeven (7) natuurlijke personen en dat de huidige samenstelling als volgt is:

Nr.	Naam	Datum van benoeming	Termijn van benoeming	Datum van afreden
1.	Dhr. S. Semper, Voorzitter	12 januari 2015	4 jaar	12 januari 2019
2.	Dhr. G. Pannelik	28 juli 2015	4 jaar	28 juli 2019
3.	Dhr. I. Sosa	28 juli 2015	4 jaar	28 juli 2019
4.	Mevr. L. Schenk	18 september 2013	4 jaar	18 september 2017
5.	Vacant		4 jaar	
6.	Vacant		4 jaar	
7.	Vacant		4 jaar	

De Minister geeft aan dat er momenteel 3 vacante plaatsen zijn in de raad van commissarissen.

De Minister gaat hiermee voorbij aan het feit dat conform de opgestelde en door de adviseur goed bevonden profielschets de omvang van de raad van commissarissen CAH gesteld is op 5 leden. Gelet hierop zou er sprake zijn van 1 vacature en bij de eindiging van de benoemingstermijn van mevrouw Schenk zullen er twee vacante posities zijn.

Voor wat betreft de samenstelling, is in de profielschets opgenomen dat de leden van de raad van commissarissen de volgende expertise op strategisch niveau dienen te hebben dan wel aan de volgende profielen moeten voldoen:

- Lid met financiële expertise;
- Lid met commerciële expertise (bij voorkeur in de real estate);
- Lid met luchtvaart expertise (algemeen);
- Lid met juridisch expertise, met voorkeur kennis van luchtvaartregelgeving;
- Lid met strategisch management expertise

De Minister heeft in zijn schrijven niet aangegeven hoe de huidige samenstelling van de raad van commissarissen is dan wel welke profielen er momenteel bezet zijn.

Uit de eerder adviezen van de adviseur met betrekking tot de benoeming van de thans nog zittende leden in de raad van commissarissen kan de adviseur opmaken dat de heer Sosa een juridische opleiding heeft en derhalve kan worden aangemerkt als juridisch expert. De heer Panneflek heeft een MBA-opleiding als mede Bachelor of Science Degree in Aviation Management en kan derhalve aangemerkt worden als Luchtvaartexpert. De heer Semper is voorzitter van de raad van commissarissen en zou wellicht ingepast kunnen worden in het profiel van Strategisch management.

De vacante profielen zijn derhalve die voor een lid met commerciële expertise en financiële expertise. Benadrukt wordt dat conform de code in ieder raad een financieel deskundige behoort te zitten.

█ door de Minister voordragen als lid van de Raad van Commissarissen van CAH. De Minister stelt dat in algemene zin █ voldoet aan de vereisten die gesteld worden aan een lid van de raad van commissarissen.

█ heeft sinds het jaar 1991 verschillende functies vervuld. █ heeft een afgeronde academische studie (geneeskunde) en heeft het bijbehorend werk- en denkniveau. Hij heeft gedurende de afgelopen 26 jaren ruime en relevante ervaring opgebouwd. De Minister stelt dat █ is aangesloten bij huisartsenpraktijk, in welke hoedanigheid hij aantoonbare bestuurs- en leidinggevende kennis en ervaring heeft opgedaan. █ is bestuurlijk maatschappelijk geëngageerd o.a. op het gebied van de gezondheidszorg, maatschappelijk werk en sport.

█ zal een belangrijke bijdrage leveren ten behoeve van de aansturing van CAH en zal hierin de ervaring en expertise van de andere leden van de RvC kunnen completeren die over de nodige specialismen en deskundigheid ten behoeve van de verschillende benodigde disciplines (zullen) beschikken.

De Minister heeft in zeer algemene termen aangegeven dat de kandidaat zou voldoen aan de eisen die gesteld worden aan een lid van de raad van commissarissen en dat hij de hiervoor relevante ervaring heeft opgebouwd. De Minister heeft het voorgaande echter niet onderbouwd en geheel niet aangegeven waarom de voorgedragen kandidaat voldoet aan de specifieke eisen die gesteld worden in de profielschets van CAH..

Tevens heeft de Minister niet aangegeven in welk profiel het voornemen bestaat om de kandidaat te benoemen.

Gelet hierop had de adviseur de Minister om nadere informatie verzocht zijnde de mededeling ter invulling van welk profiel het voornemen bestaat om de voorgedragen kandidaat te benoemen alsmede de motivering of de kandidaat aan de vereisten van de betreffende profiel van CAH voldoet.

De Minister heeft naar aanleiding hiervan middels brief d.d. 4 september 2017 de adviseur als volgt geïnformeerd:

“(…)

De Raad van Ministers is bij de voordracht van █ afgeweken van de specifieke concept profielschets van CAH, omdat de Raad ervan overtuigd is dat █ over de nodige kwaliteiten en ervaringen beschikt om een RvC functie bij CAH naar tevredenheid te kunnen vervullen. Bovendien schat de RvM de integriteit en de maatschappelijke betrokkenheid van █ hoog in en hecht hier veel waarde aan.

De Raad is in het verleden, in een vergelijkbare situatie, ook afgeweken van de profielschets van CAH waar de adviseur bijvoorbeeld op 11 november 2014 met referentienummer 11112014.02, geen zwaarwegende bezwaren had tegen de benoeming van de voorgestelde kandidaat had.

Daarnaast is de Raad van mening, gezien de kennis en ervaring van █, dat hij in de RvC functie zal groeien en zich zal weten te bewijzen als een zeer waardevol RvC lid. Al met al is de Raad van mening dat █ een positieve bijdrage zal leveren aan de verdere ontwikkeling van onze luchthaven en gerelateerde economische sectoren.

Nogmaals █ zal een belangrijke bijdrage leveren ten behoeve van de aansturing van CAH en zal hierin de ervaring en expertise van de andere leden van de RvC kunnen completeren die over de nodige specialismen en deskundigheid ten behoeve van de verschillende benodigde disciplines zullen beschikken.

Op basis van het bovenstaande is de Raad ervan overtuigd dat █ op de juiste wijze invulling kan geven aan de wettelijke taken van de Raad van Commissarissen en zodoende het bestuur en algemene gang van zaken binnen de CAH op adequate wijze kan controleren en stimuleren en gevraagd en ongevraagd met advies kan bijstaan over de uitvoering. Ook zal hij de door de AVA te geven algemene richtlijnen kunnen helpen bewerkstelligen.

“(…)”

Conform artikel 2.3 van de Code dient de raad van commissarissen zodanig te zijn samengesteld dat hij zijn taak naar behoren kan vervullen. Deze samenstelling dient te berusten op een bewuste keuze voor kwaliteit ter uitoefening van de toezichthoudende, goedkeurende en adviserende taken van de raad van commissarissen.

In dit kader dient de raad van commissarissen een profielschets op te stellen voor de leden van de raad van commissarissen van de vennootschap. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de vennootschap en haar onderneming alsook de in dit kader gewenste deskundigheid en achtergrond van de commissarissen. De profielschets dient onder andere een weerslag te zijn van de aard van de activiteiten, de internationalisatiegraad, de omvang en de specifieke risico's op middellange en lange termijn van de onderneming.

De algemene vergadering van aandeelhouders evalueert samen met de raad van commissarissen ten minste éénmaal per jaar de vastgestelde profielschets aan de hand van daartoe op te stellen maatstaven en trekt daaruit conclusies voor de samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van commissarissen.

De code biedt in beginsel geen mogelijkheid om af te wijken van een profielschets. Wel is het mogelijk om gelet op de gewijzigde omstandigheden na een evaluatie een profielschets aan te passen. Doch dient iedere aanpassing in overeenstemming te zijn met artikel 2.3. van de Code. Het motiveren waarom ondanks het feit dat een kandidaat niet aan een profielschets voldoet het desalniettemin wenselijk is om de kandidaat te benoemen is niet in overeenstemming met de Code.

In de nadere toelichting heeft de Minister feitelijk erkent dat de kandidaat dat de RvM voornemens is te benoemen niet voldoet aan de specifieke eisen van de door CAH opgestelde profielschets en dat de RvM wenst af te wijken van de profielschets van CAH.

De Minister heeft in zijn nadere toelichting en motivering ook niet kunnen aangeven in welk profiel de RvM voornemens is de kandidaat te benoemen noch in welke opzichte hij voldoet aan de specifieke eisen gesteld in de profielschets CAH. Noch uit de CV van de kandidaat noch uit de motivering en toelichting van de Minister blijkt dat de kandidaat voldoet aan een van de profielen van CAH. Ook indien de kandidaat getoetst zou worden aan de algemene profielschets komt de adviseur niet tot een ander oordeel.

Ter nadere onderbouwing van de afwijking verwijst de Minister naar het advies van de adviseur d.d. 11 november 2014 met referentienummer 11112014.02 waarbij er ook afgeweken zou zijn van de profielschets van CAH en de adviseur geen zwaarwegende bezwaren had tegen de benoeming van de voorgestelde kandidaat.

Het hier gestelde door de Minister is niet overeenkomstig met het gestelde in voornoemd advies. Ten tijde van het uitbrengen van dat advies in november 2014 waren er nog geen specifieke profielschetsen van CAH. De specifieke profielschets van CAH van januari 2017 is pas in april 2017 door de adviseur van positief advies voorzien met enkele kanttekeningen. De toetsing van de kandidaat is toen geschied op grond van de algemene profielschets. De voorgedragen kandidaat voldeed toen ook aan de daarin gestelde eisen, daar hij inmiddels beschikte over de relevante vereiste toezichthoudende bestuurservaring in een entiteit en enige affiniteit had met de aard en werkzaamheden van de vennootschap. Er is hier derhalve geen sprake van vergelijkbare gevallen en voordrachten. De thans voorgedragen kandidaat voldoet immers ook niet aan de in de algemene profielschets gestelde vereisten.

In eerdere adviezen heeft de adviseur reeds gesteld, dat bij het ontbreken van enige motivering dan wel een deugdelijke motivering, waaruit de geschiktheid van de kandidaat blijkt en tevens blijkt dat hij voldoet aan de profielschets en indien niet is aangegeven dan wel onderbouwd ter vervulling van welk 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 een kandidaat zelfs WO-opleiding heeft dan wel evident beschikt over de vereiste hbo werk- en denkniveau, brengt niet automatisch met zich mee dat die persoon voldoet aan de eisen die aan een lid van de raad van commissarissen worden gesteld dan wel geschikt acht wordt om een toezichthoudende functie bij een bepaalde entiteit te bekleden. De opleiding en ervaring van een voorgedragen kandidaat dienen immers ook aan te sluiten bij in het bijzonder de specifieke profielschets dan wel de algemene profielschets in samenhang met de doelstelling en/of aard van de werkzaamheden van de betreffende entiteit. Op grond daarvan dient ook te zijn voldaan aan de minimaal vereiste bestuurservaring, zijnde dat er voldoende ervaring dient te zijn opgedaan als een bestuurslid dan wel als lid van de raad van commissarissen van een rechtspersoon. Het voorgaande heeft de adviseur reeds eerder gesteld in zijn advies van 14 mei 2013 (nummer 14052013.01) met betrekking tot een voorgenomen benoeming van een lid van de raad van commissarissen bij CPA alsmede in het advies van 9 juli 2015 (nummer 09072015.01) met betrekking tot een voorgenomen benoeming van een leden van de raad van commissarissen bij CAH.

Uitgaande van de statuten en doelstellingen van de CAH alsook de in de specifieke en algemene profielschets vervatte profielen en geformuleerde eisen voor leden van de raad van commissarissen bij CAH kan mede gelet op de opleiding en ervaring van de voorgedragen kandidaat niet gesteld worden dat betrokkene voldoet aan de gestelde vereisten zoals vervat in de specifieke profielschets noch de algemene profielschets dan wel dat hij enige affiniteit heeft met de doelstelling, aard dan wel werkzaamheden van de CAH. Het feit dat betrokkene een academische opleiding heeft is niet toereikend. De opleiding en ervaring van een voorgedragen kandidaat dient immers ook aan te sluiten bij de profielschets dan wel de doelstelling en/of aard van de vennootschap. Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van voornoemde kandidaat.

5 Conclusie en advies

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om te bewerkstelligen dat CAH met in achtneming artikel 2.3. van de Code en artikel 16 lid 4 van de statuten van CAH de profielschets voor de leden van de raad van commissarissen van CAH vaststelt met in achtneming van het advies van de adviseur van 11 april 2017.
- De Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om de voordrachten deugdelijk te motiveren waarbij expliciet wordt aangegeven ter vervulling van welke functie zij worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welk profiel zij worden voorgedragen. Tevens dient bij iedere melding te worden aangegeven wat de huidige samenstelling is van de raad van commissarissen.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaat daar niet is gebleken dat de kandidaat in voldoende mate voldoet aan de in specifieke dan wel de algemene profielschets gestelde profielen en vereisten e.e.a. zoals aangegeven in dit advies.

SBTNO
De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President