

Aan De Minister van Onderwijs,
Wetenschap, Cultuur en Sport
Mevr. M. Alcalá-Wallé
Schottegatweg Oost 10
Curaçao

Uw nummer 2017/48403 Uw brief van: 12 december 2017 Ons nummer: 08012018.04 Willemstad, 8 januari 2018
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot herbenoeming commissaris bij
FEFFIK
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels verzoek van 12 december 2017 (zaaknummer: 2017/048403) van de Minister van Onderwijs, Wetenschap, Cultuur en Sport (hierna: de Minister), ontvangen op 12 december 2017, is het voornemen inhoudende de (her)benoeming van een kandidaat als lid, tevens voorzitter, van de raad van commissarissen van Fundashon pa Edukashon i Formashon di Fishi i Kapasitashon (hierna: FEFFIK) aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 17 juli 2014 (nummer: 17072014.01) en 1 april 2014 (nummer: 01042014.01) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht over voorgenomen benoeming van commissarissen (oude stijl: bestuursleden) bij FEFFIK. Voornoemde adviezen moeten als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter (her)benoeming als lid, tevens voorzitter, van de raad van commissarissen van FEFFIK e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Brief van 12 december 2017 van de Minister aan de adviseur met het voornemen tot herbenoeming van de kandidaat (zaaknummer: 2017/48403);
- Brief van 15 augustus 2017 van de raad van commissarissen aan de Minister met als onderwerp "Benaming van Raad van Commissarissen";
- Concept Ministeriële Beschikking omtrent de voorgenomen herbenoeming van de kandidaat;
- Brief van 10 april 2017 van de interim-directeur van FEFFIK aan de Minister met het aftreedrooster van de commissarissen;
- Landsbesluit van 24 december 2013 no. 13/3166 omtrent de eerste benoeming van de onderhavige kandidaat;
- CV van de voorgedragen kandidaat;
- Statuten van FEFFIK, laatstelijk gewijzigd op 30 september 2014; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van FEFFIK van 4 januari 2018.

3 Toetsing voornemen herbenoeming commissaris

3.1 Specifieke profielschets

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de statuten van FEFFIK bestaat de raad van commissarissen uit minimaal drie en maximaal zeven natuurlijke personen. Conform lid 2 van artikel 9 van de statuten van FEFFIK worden de leden van de raad van commissarissen benoemd door de Minister met inachtneming van een vooraf door de Minister voor ieder lid van de raad van commissarissen vastgestelde profielschets (hierna: de specifieke profielschets).

De adviseur heeft nimmer melding ontvangen van het voornemen tot de vaststelling van een specifieke profielschets voor FEFFIK. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt, dat op grond van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance de verantwoordelijke minister voorafgaand aan het vaststellen van een specifieke profielschets van een raad van commissarissen een melding dient te doen aan de adviseur. Aangezien een dergelijke melding nimmer heeft plaatsgevonden, kan van een rechtsgeldige specifieke profielschets van de raad van commissarissen van FEFFIK geen sprake zijn.

Gezien het voorstaande wordt geadviseerd te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen van FEFFIK zo spoedig mogelijk een concept specifieke profielschets voor de raad van commissarissen van FEFFIK opstelt en die aanbiedt aan de Minister opdat het volgens de te doorlopen procedure, waaronder de verplichte melding aan de adviseur conform de Landsverordening corporate governance, wordt vastgesteld.

Het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van FEFFIK met inachtneming van de specifieke profielschets is in casu niet alleen een vereiste van de Code maar tevens van de statuten van FEFFIK. Naar aanleiding daarvan kan worden betoogd dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een vastgestelde specifieke profielschets nietigheid dan wel vernietigbaarheid van die benoeming met zich kan meebrengen op grond van artikel 21 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek. Op grond van het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de (her)benoeming van de voorgedragen kandidaat als lid, tevens voorzitter, van de raad van commissarissen van FEFFIK.

3.2 Melding van de kandidaat

Gesteld kan worden dat de brief van de Minister van 12 december 2017 aan de adviseur, waarin de voorgenomen (her)benoeming van de kandidaat, als lid tevens voorzitter, wordt gemeld als zeer summierlijk kan worden aangemerkt.

Uit het CV van de te herbenoemen kandidaat volgt het volgende:

- [REDACTED] heeft onder andere een diploma MO-A pedagogiek, en een onderwijzers opleiding voor speciaal onderwijs. Betrokkene is onder andere inspecteur van onderwijs en waarnemend directeur van het departement van onderwijs geweest. Betrokkene heeft tevens bestuurservaring.

Zoals reeds in eerdere adviezen gesteld, dient op grond van artikel 2.10 van de Code voorafgaand aan een herbenoeming een zorgvuldige overweging plaats te vinden. Een positieve evaluatie dan wel beoordeling van de betreffende persoon dient daaraan vooraf te gaan.

De beoordeling van elk commissaris dient echter wel te geschieden conform artikel 4.2 van de Code. Conform artikel 4.2 van de Code dient een entiteit bij landsbesluit te worden opgericht welk belast is met de advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen (oude stijl: bestuursleden) en bestuurders.

Die entiteit heeft ook als taak de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen (oude stijl: bestuursleden) en bestuurders alsook de rapportage daarvan aan de betreffende algemene vergadering van aandeelhouders dan wel de verantwoordelijke minister te doen toekomen. Voor zo ver de adviseur bekend, is die entiteit nog niet opgericht.

Conform artikel 2.1 van de Code is het overigens ook aan de raad van commissarissen als orgaan om ten minste twee maal per jaar het functioneren van de raad zowel als geheel als van de individuele commissarissen te bespreken en dient melding van dergelijke besprekingen te worden gedaan in een verslag van de raad van commissarissen.

Hierbij wordt ook verwezen naar onder andere het advies van de adviseur van 25 juli 2016 inzake DC ANSP (nummer: 25072016.02) waarin aan de verantwoordelijke minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers is geadviseerd om de meldingen omtrent herbenoemingen nader te onderbouwen door de evaluatie dan wel beoordelingen van de kandidaten omtrent hun functioneren als commissaris aan de adviseur te doen toekomen. In casu is daaraan niet voldaan.

Zoals reeds gesteld, is deze melding zeker voor een herbenoeming zeer summierlijk gemotiveerd. Tevens is uit de aangeleverde informatie niet gebleken dat er een zorgvuldige overweging heeft plaatsgevonden in overeenstemming met artikel 2.10 van de Code. Vanwege het niet voldoen aan de hiervoor genoemde vereisten voor een herbenoeming zijn er eveneens op deze grond zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen herbenoeming van de kandidaat.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen (her)benoeming van [REDACTED] van de raad van commissarissen van FEFFIK, vanwege het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van FEFFIK en de Code alsmede vanwege het ontbreken een zorgvuldige overweging alsmede de evaluatie dan wel beoordelingen van de kandidaat omtrent zijn functioneren als commissaris.

4 Overige

In overeenstemming met de aftreedrooster zoals opgenomen in de brief van 15 augustus 2017 van de interim-directeur van FEFFIK bestaat de raad van commissarissen op dit moment uit twee commissarissen. Uit de aftreedrooster volgt eveneens dat de zittingstermijn van één van die commissarissen op 21 januari 2018 automatisch eindigt. Conform artikel 9 lid 1 van de statuten van FEFFIK dient de raad van commissarissen uit minimaal drie en maximaal zeven natuurlijke personen te bestaan. Geadviseerd wordt om het nodige te doen opdat de raad van commissarissen van FEFFIK zo spoedig mogelijk uit minstens drie leden bestaat.

Uit de informatie in het online Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao kan overigens worden afgeleid dat de raad van commissarissen momenteel uit zeven leden bestaat. Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd te bewerkstelligen dat de personen, die niet langer lid zijn van de raad van commissarissen van FEFFIK, zo spoedig mogelijk uit het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao worden uitgeschreven.

5 Conclusie en Advies

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder commissaris van FEFFIK, zoals voorgeschreven door de statuten van FEFFIK en de Code wordt vastgesteld, zodat de kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd het nodige te doen opdat de raad van commissarissen van FEFFIK zo spoedig mogelijk uit minstens drie leden bestaat.
- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd de meldingen omtrent herbenoemingen nader te onderbouwen door de evaluatie dan wel beoordelingen van de kandidaten omtrent hun functioneren als commissaris dan wel als bestuurslid aan de adviseur te doen toekomen.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd te bewerkstelligen dat de informatie betreffende FEFFIK in het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao zo spoedig mogelijk wordt bijgewerkt.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de (her)benoeming van ██████████, van de raad van commissarissen van FEFFIK, vanwege het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van FEFFIK en de Code alsmede vanwege het ontbreken van de evaluatie dan wel beoordelingen van de kandidaat omtrent zijn functioneren als commissaris.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën