

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Gezondheid, Milieu
en Natuur
Mevr. S. Camelia-Römer
Fort Amsterdam
Alhier

Uw nummer (letter): 2019/034715 Uw brief van: 11 september 2019 Ons nummer: 26092019.01 Willemstad, 26 september 2019
Onderwerp: Voornemen tot benoeming lid van de raad van commissarissen ADC (art. 9 PB 2014, no. 3 (GT)) Afd.:
Bijlage:

1 Inleiding

Middels besluit van 11 september 2019 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2019/034715, ontvangen op 12 september 2019, is het voornemen inhoudende de benoeming van een lid van de raad van commissarissen bij het Analytisch Diagnostisch Centrum N.V. (hierna: ADC) aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 16 mei 2018 (nummer 16052018.01) en 16 maart 2018 (nummer: 16032018.01) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht betreffende het voornemen tot het benoemen van leden van de raad van commissarissen van ADC. Voornoemde adviezen moeten als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de thans voorgedragen kandidaten ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van ADC e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

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 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.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit van de Raad van Ministers van 11 september 2019 met zaaknummer 2019/034715;
- Brief van de Minister van Gezondheid, Milieu en Natuur (hierna: de Minister) van 10 september 2019 (zaaknummer: 2019/034715) aan de SBTNO, betreffende de voordracht van de heer C. Yanes als lid en voorzitter van de RvC van ADC;
- Niet getekende en ongedateerde motivering van de voordracht;
- De CV van de voorgedragen kandidaat;
- Een concept profielschets ADC N.V.;
- De statuten van ADC, laatstelijk gewijzigd op 18 februari 2000 (hierna: de Statuten); en

- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van ADC van 24 september 2019.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van de Raad van Ministers van 11 september 2019 met zaaknummer 2019/034715 is de voorgenomen benoeming van de heer C. Yanes als lid en voorzitter van raad van commissarissen bij ADC in het profiel van juridisch deskundige deels gemotiveerd aan de adviseur gemeld.

4 Profielschets ADC

Bij de stukken heeft de adviseur ook specifieke profielen mogen aantreffen. Middels advies van 9 april 2019 no. 09042019.01 heeft de adviseur reeds advies uitgebracht met betrekking tot de profielschets ADC.

De adviseur had in voornoemd advies onder andere het volgende gesteld:

“(…)

De adviseur heeft volgende profielen voor de leden van de raad van commissarissen van ADC in de stukken aangetroffen:

- Commissaris met (bedrijfs)economisch profiel;
- Commissaris met een medisch profiel;
- Commissaris met een financieel profiel;
- Commissaris met een juridisch profiel.

Ook heeft de adviseur het additionele profiel voor de voorzitter Raad van Commissarissen (rol, te combineren met een functie binnen de raad) aangetroffen.

De adviseur heeft geen inhoudelijke opmerkingen met betrekking tot de aangeleverde profielen.

De adviseur merkt evenwel op dat in een specifieke profielschets ook de omvang en de samenstelling van de raad van commissarissen moet worden vastgelegd. Derhalve wordt de Minister geadviseerd de specifieke profielschets op dit punt te completeren. Gezien de (concept)statuten van ADC, waarin wordt gesteld dat de vennootschap tenminste drie en ten hoogste vijf commissarissen zal hebben, stelt de adviseur voor om de omvang van de raad van commissarissen alsdan vast te stellen op vijf leden met de volgende samenstelling:

- één lid met een (bedrijfs)economisch profiel
- één lid met een financieel profiel
- één lid met een juridisch profiel
- twee leden met een medisch profiel

Met inachtneming van het gestelde in dit advies betreffende de samenstelling van de raad van commissarissen heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets van ADC.

(…)”

De adviseur heeft niet kunnen vernemen of de voornoemde profielschets is vastgesteld.

In de thans aangeleverde profielen heeft de adviseur het (bedrijfs)economisch profiel niet aangetroffen maar wel een ander profiel zijnde het profiel voor een Algemeen Adviseur. Het is de adviseur niet duidelijk of dit een additioneel profiel is dan wel of er een aanpassing heeft plaatsgevonden in de profielschets ADC.

In beginsel heeft de adviseur geen bezwaren tegen wijzigingen van profielen mist dit gemotiveerd geschied en de omvang van de raad van commissarissen ADC beperkt wordt tot maximaal 5 leden.

De raad van commissarissen is een orgaan van de vennootschap dat collegiaal dient te functioneren. Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de individuele adviesrol zoals gesteld in de profielen voor de commissarissen jegens de directie dan wel directeur te doen vervallen.

5 Toetsing voornemen benoeming commissarissen

In de begeleidende brieven bij de voordracht van de kandidaat ter benoeming als commissarissen bij ADC, heeft de Minister niet de huidige samenstelling van de raad van commissarissen vermeld. Conform het gestelde in het advies van de adviseur van 16 mei 2018 kan gesteld worden dat thans de volgende leden in de raad van commissarissen zitten in de volgende profielen:

- de heer E. Fos als lid van de raad van commissarissen bij ADC met bedrijfseconomische kennis en ervaring ((bedrijfs)economisch profiel) .
- de heer G. Rach als lid van de raad van commissarissen bij ADC met kennis en ervaring met de doelstelling dan wel werkgebieden van de rechtspersoon (Profiel Medicus).
- de heer Y. Schoop als lid van de raad van commissarissen bij ADC met kennis en ervaring met de doelstelling dan wel werkgebieden van de rechtspersoon (Profiel Medicus).

Gelet hierop zijn de profielen voor een juridische deskundige en een financieel deskundige nog vacant.

De Minister heeft in haar schrijven d.d. 10 september 2019 met zaaknummer 2019/034715 met betrekking tot de voorgenomen benoeming het volgende gesteld:

“(…)

Bij ADC nv, een overheidsnv waarvoor ik politieke verantwoordelijkheid draag, is er vacature voor het voorzitterschap en de functie van juridisch deskundige in de Raad van Commissarissen.

De kwalificatie van de kandidaat, dhr. mr. C.Yanes , die voorgedragen wordt om zitting te nemen in de Raad van Commissarissen als voorzitter tevens als juridisch deskundige van ADC nv, is door een interne-commissie van mijn Ministerie getoetst aan de vastgestelde profielschets en geschikt bevonden. De heer Yanes heeft zich bereid verklaard het voorzitterschap tevens de functie van juridisch deskundige in de Raad van Commissarissen van ADC nv te aanvaarden.

Deze voordracht dient daarnaast conform de in de Landsverordening corporate governance voorgeschreven procedure door de SBTNO te worden getoetst alvorens te kunnen worden bekrachtigd.

(…)”

In de stukken heeft de adviseur tevens een ongedateerd en niet ondertekend stuk met een nadere motivering mogen aantreffen. De adviseur veronderstelt dat dit stuk wellicht afkomstig is van de interne-commissie van het Ministerie GMN waar de Minister in haar schrijven naar verwijst en dat de Minister voornoemde motivering onderschrijft.

In dit stuk is de voordracht als volgt gemotiveerd:

(...)

Voor het invullen van het profiel juridisch deskundige binnen de raad van commissarissen van het ADC wordt dhr. Carlos Yanez voorgedragen.

De kandidaat heeft een masters opleiding rechten afgerond.

Gedurende zijn loopbaan van ruim 8 jaar heeft dhr. Yanez, in strategische posities, ervaring opgedaan in het bedrijfsleven en in de publieke sector.

Als juridisch adviseur bij de afdeling Wetgeving & Juridische Zaken, als (plv.) secretaris van de Raad van Ministers en als adviseur van een minister van financiën heeft de heer Yanez ervaring opgedaan met het juridisch beoordelen van beleidsvoornemens en het communiceren daarover binnen het spanningsveld van wetgeving, algemeen belang, politiek en financiële beperkingen.

In zijn hoedanigheid van juridisch adviseur bij de Curoil Group heeft hij voldoende soortgelijke ervaring opgedaan met het juridisch beoordelen van besluiten en voornemens binnen een commercieel kader.

Gezien het voorgaande mag worden verondersteld dat dhr. Yanez in voldoende mate voldoet aan de eisen van kennis en vaardigheden vastgelegd in het profiel van juridisch expert binnen de Raad van Commissarissen van ADC.

Voor wat ervaring in bestuursfuncties betreft, verwijs ik naar het feit dat de heer Yanez vanaf juni 2017 tot voor kort (tot het moment van het aantreden van het nieuw team) voorzitter was van de PMU (project management unit) belast met het adviseren van de Raad van Ministers inzake het moderniseren van de Isla raffinaderij en het bouwen van een LNG-fabriek.

Gedurende de diverse periodes in de functie van secretaris van de Raad van Ministers, heeft dhr. Yanez voorts relevante ervaring opgedaan in een bestuursfunctie, aangezien hij de leiding had over de afdeling Secretarie van de Raad van Ministers.

Gemotiveerd door de combinatie van het bovengenoemde is dhr. Yanez kandidaat voor benoeming in de functie van commissaris met een juridisch profiel bij de ADC, tevens belast met het voorzitterschap.

(...)"

Uit de beoordeling van het CV van de Yanez en de verstrekte motivering kan redelijkerwijs worden aangenomen dat hij, gelet op zijn opleiding en werkervaring, genoegzaam voldoet aan de vereisten ter benoeming als lid in de raad van commissarissen van ADC in het profiel van juridische deskundige.

Gelet op zijn opleiding en ervaring als adjunct secretaris en secretaris van de Raad van Ministers en de aldaar verrichte taken kan eveneens gesteld worden dat hij genoegzaam voldoet aan de vereisten om als voorzitter benoemd te worden.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer C. Yanes als voorzitter en als lid van de raad van commissarissen van ADC in het profiel van juridisch deskundige.

6 Overig Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij ook uw aandacht voor het feit dat conform de bepalingen van de Code er geen sprake dient te zijn van belangenverstremeling bij commissarissen van een overheidsentiteit, verwezen wordt naar artikel 2.12 van de Code. Tevens dient iedere commissaris onafhankelijk te zijn conform het gestelde in artikel 2.9 van de Code.

Het behoort in beginsel niet tot de taak van de adviseur om het voorgaande te toetsen. Voorts brengt de adviseur onder uw aandacht dat het evenmin tot de taak van de adviseur behoort om een integriteitstoets en/of antecedentenonderzoek te verrichten. De kandidaten dienen voor het aanvaarden van hun benoemingen zelf aan te geven of er sprake is van enige vorm en schijn van belangenverstrengeling dan wel of zij voldoen aan de onafhankelijkheidscriteria zoals gesteld in voornoemde bepalingen.

De Regering, de Raad van Ministers, de aandeelhouder dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders kan de kandidaten hiertoe een verklaring laten afleggen.

Het is vervolgens aan de Regering, de Raad van Ministers dan wel de algemene vergadering van aandeelhouders zelf om haar eigen beoordeling op deze aspecten te maken alvorens tot de benoeming over te gaan van een kandidaat.

De leden van de raad van commissarissen worden ingevolge artikel 8 lid 7 van de statuten van ADC benoemd voor een maximale zittingsduur van drie (3) jaren. Een gedeelte van deze commissarissen treedt telkenjare, ten tijde van de Jaarlijkse Algemene Vergadering van Aandeelhouders af volgens een door de raad van commissarissen opgemaakt rooster van aftreden. Het voorgaande brengt met zich mee dat elk jaar ten minste één (1) lid van de raad van commissarissen behoort af te treden.

Indien de statutaire bepalingen in acht zouden zijn genomen had de raad van commissarissen een rooster van aftreden moeten opstellen en zou er tenminste 1 van de huidige commissarissen in het jaar 2019 moeten aftreden. De Minister dan wel de Regering wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen van ADC met in achtneming van de statutaire bepalingen een rooster van aftreden opstelt en er elk jaar tenminste 1 lid aftreed.

De statuten van ADC zoals bij de KvK geregistreerd, zijn nog niet aangepast aan de bepalingen van de Code Corporate Governance. De Minister dan wel de Regering wordt wederom geadviseerd om te bewerkstelligen dat de statuten van ADC zo spoedig mogelijk conform de modelstatuten voor de overheidsstichtingen van het Land worden aangepast.

7 Conclusie en Advies

- De Minister dan wel de Regering wordt geadviseerd om met in achtneming van het gestelde in dit advies te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen zo spoedig mogelijk een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen ADC opstelt en deze alsdan gemotiveerd ter toetsing aan de adviseur aan te bieden.
- De Minister dan wel de Regering wordt hierbij wederom geadviseerd om te bewerkstelligen dat de raad van commissarissen van ADC met in achtneming van de statutaire bepalingen een rooster van aftreden opstelt en dat de commissarissen aftreden conform de statutaire bepalingen van ADC.
- De Ministers dan wel de Regering wordt hierbij wederom geadviseerd om alsnog de statuten van ADC aan te passen conform de bepalingen van de Code Corporate Governance en de modelstatuten voor de deelnemingen van het Land.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer C. Yanes als lid en voorzitter van de raad van commissarissen ADC in het profiel van juridisch deskundige.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën