

Aan De Minister van Justitie
de heer mr. Q.C.O Girigorie
Wilhelminaplein z/n
Alhier

Uw nummer 2017/49883 Uw brief van: 4 april 2019 Ons nummer: 03052019.01 Willemstad, 3 mei 2019
(letter):
Onderwerp: Oprichting Stichting Kwaliteitsborging
Veiligheidsinstallaties Curaçao
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.)), 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 de Raad van Ministers van 3 april 2019 met zaaknummer 2017/49883, ontvangen op 5 april 2019, is de adviseur door de Minister van Justitie (hierna; de Minister) benaderd met het verzoek de conceptstatuten van Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallaties Curaçao i.o. (hierna: SKVC) alsmede de voorgenomen benoemingen van een drietal kandidaten als de eerste commissarissen van SKVC en de voorgenomen benoeming van een kandidaat als eerste bestuurder / kwartiermaker SKVC te toetsen.

Op 18 juli 2018 (nummer 18072018.01) heeft de adviseur eerder advies uitgebracht betreffende de voorgenomen oprichting van de SKVC, waarin de Minister werd geadviseerd om a) de statuten van de op te richten SKVC in overeenstemming te brengen met de modelstatuten stichtingen, b) het voornemen tot vaststelling voor de commissarissen en de bestuurder en de te hanteren wervings- en selectieprocedure voor de bestuurden aan de adviseur te melden, alsmede c) het voornemen van de nog te benoemen commissarissen en de bestuurder met bijbehorende stukken aan de adviseur te melden. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies.

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 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 relevante documenten

- Besluit van de Raad van Ministers van 3 april 2019 met zaaknummer 2017/49883
- Aanbiedingsformulier voor stukken aan de Raad van Ministers van de Secretaris Generaal van het Ministerie van Justitie betreffende de oprichting van SKVC;
- Brief (ongedateerd) van met zaaknummer 2017/49833 van de Secretaris Generaal a.i. van het Ministerie van Justitie aan de Minister betreffende de oprichting van SKVC;
- Omslag met zaaknummer 2018/30939 afkomstig van U.O. Brandweer en Rampenbestrijding aan de Minister van Algemene Zaken betreffende verzoek (ter benoeming van) directeur SKVC;
- Brief van 17 september 2018 met zaaknummer 2018/30939 van de Directeur directie Risicobeheersing en Rampenbeleid, ██████████, aan de Minister van Algemene Zaken betreffende het verzoek van U.O. Brandweer en Rampenbestrijding;
- Advies van 5 september 2018 met zaaknummer 2018/30393 van de Directeur Wetgeving en Juridische Zaken aan de Minister van Algemene Zaken betreffende het verzoek ter benoeming van een directeur van de nog op te richten SKVC;
- Conceptstatuten SVKC (hierna: conceptstatuten)
- Terms of Reference Ondersteuning werving en selectie statutair directeur SKVC;
- (Concept)profiel schets Directeur SKVC;
- (Concept)profiel schets Raad van Commissarissen SKVC;
- Concept Reglement Commissie van Belanghebbenden Veiligheidsinstallaties voor Curaçao;
- CV's van voorgedragen kandidaten als eerste commissarissen van SKVC.

3 Melding aan de adviseur

Middels besluit van de Raad van Ministers van 3 april 2019 met zaaknummer 2017/49883, ontvangen op 5 april 2019, is de adviseur door de Minister van Justitie (hierna; de Minister) benaderd met het verzoek de conceptstatuten van Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallaties Curaçao i.o. (hierna: SKVC) alsmede de voorgenomen benoemingen van een drietal kandidaten als de eerste commissarissen van SKVC en de voorgenomen benoeming van een kandidaat als eerste bestuurder / kwartiermaker SKVC te toetsen.

Op 18 juli 2018 (nummer 18072018.01) heeft de adviseur eerder advies uitgebracht betreffende de voorgenomen oprichting van de SKVC, waarin de Minister werd geadviseerd om a) de statuten van de op te richten SKVC in overeenstemming te brengen met de modelstatuten stichtingen, b) het voornemen tot vaststelling voor de commissarissen en de bestuurder en de te hanteren wervings- en selectieprocedure voor de bestuurden aan de adviseur te melden, alsmede c) het voornemen van de nog te benoemen commissarissen en de bestuurder met bijbehorende stukken aan de adviseur te melden

4 Toetsing van de Conceptstatuten

Voor de toetsing van de conceptstatuten zal als toetsingskader worden gebruikt de Landsverordening corporate governance, de Code en de Modelstatuten overheidsstichtingen Land Curaçao van 11 november 2011 (hierna: de Modelstatuten).

Conform artikel 3, derde lid, van de Landsverordening corporate governance bewerkstelligt de Minister, voor zoveel als dat mogelijk is, dat de vennootschap of stichting de principes en bepalingen van de Code naleeft.

Conform artikel 1 van de Code dienen de statuten van de vennootschappen en stichtingen zodanig te worden aangepast dan wel opgesteld dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden. In ieder geval dient in de statuten van die overheidsentiteiten een verwijzing naar de Code te worden opgenomen alsook de verplichting om de bepalingen van de Code toe te passen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de vennootschap of stichting. Tevens is in genoemd artikel gesteld dat het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van de entiteiten moeten worden aangepast dan wel opgesteld conform het Raad van Commissarissen model en dus overeenkomstig de Modelstatuten.

Bij het opstellen van de Modelstatuten is bijzondere aandacht besteed aan de bepalingen van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek, de Landsverordening corporate governance en de Code. Eveneens is rekening gehouden met de bijzondere plaats van overheidsstichtingen en overheidsvennootschappen binnen de Curaçaose maatschappij. Vooropgesteld moet worden dat van de bepalingen van de Modelstatuten slechts in zeer uitzonderlijke gevallen mag worden afgeweken. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal doorgaans een deugdelijke motivering aan ten grondslag moeten liggen.

In de (ongedateerde) brief met zaaknummer 2017/49883 van de Secretaris Generaal a.i. van het Ministerie van Justitie aan de Minister wordt met betrekking tot de conceptstatuten van SKVC het volgende gesteld:

“(…)

De Beleidsorganisatie van het Ministerie van Justitie heeft in samenwerking met UO Brandweer en Rampenbestrijding Curaçao en de Directie Risicobeheersing en Rampenbestrijding de conceptstatuten van de Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallatie voor Curaçao in overeenstemming gebracht met de Modelstatuten Overheidsstichting, met uitzondering van een aantal punten zoals hieronder nader toegelicht.

- I. In de artikelen wordt in plaats van de term Raad van Commissarissen, Raad van Toezicht gebruikt. Het gaat hier niet om een toezichtsorgaan van een kapitaalvennootschap, een NV of een BV.
- II. Verder werd in artikel 4 van de Statuten een drietal extra leden opgenomen. In het tweede lid wordt vermeld dat de Stichting zijn middelen uitsluitend gebruikt om de kosten betreffende zijn infrastructuur en operaties te bekostigen.

In het derde lid wordt aan de Stichting de mogelijkheid aangeboden om een verzoek in te dienen bij de minister om goedkeuring te krijgen om een reservefonds in te richten ter dekking van eventuele verliezen van de Stichting.

In het vierde lid wordt de verplichting opgelegd dat over een boekjaar gemaakte winst, na aftrekking van de bedragen die bestemd zijn voor het reservefonds in de 's landskas wordt gestort. Aanleiding voor het vorenstaande is dat de stichting gezien zijn activiteiten in de toekomst inkomsten zal genereren en het aan te raden is vanaf de start dit punt te regelen.

- III. Verder wordt in artikel 8 van de statuten een extra besluit opgenomen die onderworpen is aan de goedkeuring van de Raad van Toezicht, namelijk het toekennen van een erkenningsbrief aan installatiebedrijven.
- IV. Tot slot wordt in artikel 5 van de Statuten van de Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallatie Curaçao de Commissie van Belanghebbende opgenomen als een orgaan. Ter uitwerking van het derde orgaan werd een nieuw artikel opgenomen in de Statuten.

“(…)

Gesteld kan worden dat de conceptstatuten, met uitzondering van bovenvermelde afwijkingen, voor het overige gelijklopend zijn met de modelstatuten voor overheidsstichtingen dan wel de bepalingen daarvan. Een motivering voor in het bijzonder de toevoegingen van additionele leden in artikel 4 heeft de adviseur in het schrijven niet aan kunnen treffen.

Vooraleer de adviseur ingaat op de vermelde afwijkingen, heeft de adviseur nog een tweetal opmerkingen betreffende de conceptstatuten.

Voor wat betreft de inleidende bepalingen van de Conceptstatuten wijst de adviseur op het volgende:

- Inmiddels is er een geconsolideerde tekst voor de Code, zijnde het Landsbesluit Code Corporate Governance (P.B. 2014, no. 4 (G.T.)). In lijn daarmee wordt geadviseerd om in de inleidende bepalingen van de Conceptstatuten inzake de definitie van de Code de vindplaats van het Landsbesluit Code Corporate Governance te wijzigen in (P.B. 2014, no. 4 (G.T.));
- Voorts voor wat betreft de definitie van het Land (Curaçao) in de inleidende bepalingen wordt geadviseerd om daarbij dezelfde definitie als in de geconsolideerde tekst van de Landsverordening corporate governance, zijnde “de openbare rechtspersoon Curaçao”, te hanteren.

Met betrekking tot het doel in artikel 2 van de conceptstatuten merkt de adviseur op dat daarin is opgenomen dat de Commandant van de Brandweer Curaçao de door SKVC te beheren erkenningsregelingen en inspectieschema's op het gebied van veiligheidsinstallaties (nadat deze zijn opgesteld door SKVC, in overleg met de Commissie van belanghebbenden) vaststelt. De adviseur wijst er op dat in beginsel zo'n bepaling slechts in de statuten dient te worden opgenomen wanneer er een wettelijke regeling bestaat waaruit volgt dat de Commandant van de Brandweer Curaçao de bevoegdheid heeft tot (het achteraf) vaststellen van erkenningsregelingen en inspectieschema's op het gebied veiligheidsinstallaties. De adviseur heeft in de stukken geen (verwijzing naar een) wettelijke regeling ter zake aangetroffen.

Met betrekking tot het gebruik van de term Raad van Toezicht in plaats van Raad van Commissarissen merkt de adviseur op dat de het feit dat een stichting geen kapitaalvennootschap is, niet als legitieme reden kan worden aangemerkt om af te wijken van de modelstatuten voor stichtingen, waarin evenals in de modelstatuten voor deelnemingen de term Raad van Commissarissen wordt gehanteerd. Zowel in het Burgerlijkwetboek als in de Landsverordening Corporate Governance en de Code wordt ook bij stichtingen de term Raad van Commissarissen gehanteerd voor het toezichthoudend orgaan van de rechtspersoon. Benadrukt wordt dat de wettelijke bepalingen van Curaçao en Nederland met betrekking hierop niet gelijklopend zijn. Nederland kent bovendien ook geen Landsverordening Corporate Governance en Code zoals hier van toepassing is. Een verwijzing naar Nederlandse literatuur ter rechtvaardiging van de term Raad van Toezicht houdt gelet op het voorgaande geen stand. Gelet hierop stelt de adviseur de Minister in het kader van consistentie en uniformiteit voor om de term Raad van Commissarissen te hanteren in overeenstemming met de Code en het BW. De adviseur heeft derhalve bezwaren tegen de voorgenomen afwijking.

Met betrekking tot de drie extra leden (2., 3. en 4.) ter zake het vermogen van SKVC in artikel 4 van de conceptstatuten, waarin wordt bepaald dat SKVC zijn middelen uitsluitend gebruikt voor zijn infrastructuur en operaties, alsmede met goedkeuring van de Minister de bevoegdheid heeft tot het vormen een reserve fonds ter dekking van eventuele verliezen met dien verstande dat de door de stichting gemaakte winst na aftrek van bedragen bestemd voor het reserve fonds in 's Lands kas wordt gestort wil de adviseur het volgende opmerken:

Zoals reeds gesteld heeft de adviseur voor voornoemde afwijkingen geen onderbouwing kunnen aantreffen in de stukken.

Voor wat betreft het gestelde in het tweede lid vraagt de adviseur zich af of dit geen ongewenste beperkingen voor de stichting met zich mee kan brengen en dit niet op gespannen voet staat met artikel 3 van de statuten. Een stichting dient werkzaamheden te verrichten binnen zijn doelstelling. De bestedingsvrijheid wordt reeds door de doelstelling beperkt. Het valt gelet hierop niet in te zien waarop er middels het tweede lid extra beperkingen moeten worden ingebouwd.

Gezien het feit dat de stichting zich met de tijd zelf dient te gaan bedruipen kan de adviseur de toevoeging van het derde en vierde lid volgen. De adviseur heeft geen bezwaar tegen deze twee extra opgenomen leden bij artikel 4 van de conceptstatuten.

De adviseur heeft in beginsel bezwaar tegen de aanvulling (lid n) van artikel 8 inzake de beperking van de bestuursbevoegdheid van het bestuur die strekt tot het onderwerpen van het toekennen van een erkenningsbrief aan een installatiebedrijven aan de goedkeuring van de raad van commissarissen. De raad van commissarissen heeft in beginsel een toezicht houdende taak op de organisatorische aangelegenheden van de stichting. In het kader van de scheiding van verantwoordelijkheid en bevoegdheden dient de controle in het bijzonder om de inhoudelijke werkzaamheden van de bestuurder achteraf te geschieden en niet door een voorafgaande goedkeuring. Gelet hierop wordt geadviseerd om artikel 8 lid n te doen vervallen.

Met betrekking tot de in artikel 5 genoemde organen van de stichting waarin naast het bestuur en de raad van commissarissen een derde orgaan, te weten de Commissie van belanghebbenden, wordt genoemd, welke nader is uitgewerkt in een in de conceptstatuten ingevoegd artikel 12 heeft de adviseur in beginsel geen bezwaar.

In artikel 12 wordt onder meer bepaald dat de taken en bevoegdheden van de Commissie van belanghebbenden nader worden geregeld in een reglement vastgesteld door de raad van commissarissen. Een nadere toelichting op de bepalingen in het ingevoegde artikel 12 heeft de adviseur in de stukken niet mogen aantreffen.

In de stukken heeft de adviseur een conceptreglement Commissie belanghebbenden veiligheidsinstallaties aangetroffen. In artikel 4 lid 2 van voornoemd conceptreglement is opgenomen dat de Commissie belanghebbenden zich kan laten bijstaan door adviseurs en materiedeskundigen, die geen deel uitmaken van de commissie. Een door de Commandant van de Brandweer aan te wijzen brandweersedkundige is vaste adviseur van de Commissie. Het is niet duidelijk waarom er naast het feit dat de commissie zich kan laten bijstaan door adviseurs en materiedeskundige waarom het noodzakelijk is dat de Commandant een vaste adviseur aanwijst. In het kader en te waarborging van het onafhankelijk kunnen functioneren van de Commissie stelt de adviseur voor om een door de Commandant van de Brandweer aan te wijzen vaste adviseur uit het conceptreglement weg te laten.

Met inachtneming van het hiervoor gestelde heeft de adviseur geen bezwaar tegen de conceptstatuten van SKVC en het conceptreglement Commissie belanghebbenden.

5 Wettelijke bepalingen betreffende het voornemen tot benoeming

Conform artikel 8 van de Landsverordening corporate governance meldt de verantwoordelijke minister het voornemen tot het vaststellen van de te hanteren profielschets en procedureregels bij een benoeming of voordracht van een bestuurder of commissaris aan de adviseur corporate governance. Op grond van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dit kader te adviseren over de vraag of het voornemen waarop de melding betrekking heeft, in overeenstemming is met de Code. In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance te melden, indien hij beslist of meebeslist over een dergelijke benoeming of voordracht.

Op grond van artikel 9 leden 2 en 3 van de Landsverordening corporate governance dient de adviseur corporate governance in dat kader te adviseren over de vraag of een voornemen tot benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris voldoet aan de statuten van de betreffende vennootschap en aan de toepasselijke regels, waaronder de procedureregels en de profielschets zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance en aan de Code. In dat advies geeft de adviseur gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

Conform artikel 9 lid 4 van de Landsverordening corporate governance is er in ieder geval sprake van een zwaarwegend bezwaar als het voornemen van de verantwoordelijke minister met betrekking tot de benoeming of voordracht tot benoeming van een bestuurder of commissaris, niet voldoet aan de profielschets en de procedureregels zoals bedoeld in artikel 8 lid 1 van de Landsverordening corporate governance.

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. 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 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 alsook de rapportage hierover aan de algemene vergadering van aandeelhouders.

Uit het voorgaande volgt dat niet alleen voor de benoeming van bestuurders procedureregels en criteria moeten worden opgesteld maar ook voor de benoeming van de leden van de raad van commissarissen.

5.1 Toetsing procedureregels, profielschets en voornemen tot benoeming bestuurder

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 de 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.

5.2 Toetsing Profielschets bestuurder

De profielschets voor de bestuurder 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 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 op grond waarvan vervolgens de raad van commissarissen met de bestuurder de functionerings- en beoordelingsgesprekken kan houden

De opgestelde profielschets directeur-bestuurder SKVC is in overeenstemming met hetgeen is opgenomen onder hoofdstuk 3 “Het Bestuur” van de Code dan wel de Modelprofielchets voor bestuurders van overheidsentiteiten.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de bestuurder SKVC.

5.3 Toetsing Procedureregels inzake de benoeming van de kandidaat tot bestuurder

Voor de ondersteuning bij de werving- en selectieprocedure voor bestuurders is door de Raad van Ministers een Terms of Reference “Ondersteuning Werving en Selectie Statutair Directeur d.d. 21 augustus 2012” (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.

De in de stukken aangetroffen Term of Reference Ondersteuning werving en selectie Statutaire Directeur Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallaties voor Curaçao is opgesteld conform de door de Raad van Ministers vastgestelde TOR.

De adviseur constateert dat er nog geen werving- en selectieprocedure voor een directeur-bestuurder voor SKVC heeft plaatsgevonden of is aangevangen.

In de (ongedateerde) brief met zaaknummer 2017/49883 van de Secretaris Generaal a.i. van het Ministerie van Justitie wordt - gezien het feit dat op het moment van oprichting geen deskundige aanwezig is om direct te worden ingezet in de functie van directeur - voorgesteld om ██████████, directeur van de Directie Risicobeheersing, voor de periode van één (1) jaar aan te wijzen als kwartiermaker die verantwoordelijk is voor de operationalisering van de Stichting [SKVC] en ondersteuning verleend bij de werving en selectie en inwerking van de directeur c.q. bestuurder. Ingevolge beslispunt 6 van het besluit van de raad van Ministers d.d. 3 april 2019 zal de terbeschikkingstelling [als kwartiermaker] van betrokkene ██████████ aan bedoelde Stichting [SKVC] voor 16 uren per week voor een periode van één (1) jaar zijn. Het CV van betrokkene heeft de adviseur in de stukken niet mogen aantreffen.

Verwijzend naar de brief van 5 september 2018 met zaaknummer 2018/30939 aan de Minister van Algemene zaken van de Directeur Wetgeving en Juridische Zaken a.i. schrijft ██████████ in zijn brief van 9 november 2018 eveneens met zaaknummer 2018/30939 aan de Minister van Algemene Zaken onder meer dat de mogelijkheid die WJZ in haar brief ook voorstelt aansluit, op de mogelijkheden die thans bestaan, om de oprichting en instelling van de stichting door mijn persoon te begeleiden. Deze mogelijkheid is er vanwege het feit dat ik dan niet als tijdelijk directeur van de stichting [SKVC] zal worden ingesteld, maar als kwartiermaker met een duidelijke en specifieke taakomschrijving, aldus het schrijven. ██████████ geeft de Minister van

Algemene Zaken aan het eind van zijn brief in overweging zijn persoon aan te stellen als onbezoldigd kwartiermaker van de SKVC voor de duur van 6 tot maximaal 12 maanden.

Ingevolge artikel 4 Boek 2 BW en uitgaande van de Modelstatuten alsmede de regelgeving van de corporate governance dient de oprichtingsakte van een stichting ook onder andere de namen van de eerste bestuurder(s) en van de overige functionarissen, die er volgens de wet of de statuten moeten zijn te bevatten. Voor de oprichting zal er in casu een (eerste) bestuurder moeten worden benoemd.

Hoewel conform de Modelstatuten alsook de conceptstatuten SKVC een ambtenaar niet als bestuurder van een overheidsentiteit benoemd kan worden, zou de adviseur ermee in kunnen stemmen dat met het oog op de oprichting [REDACTED] slechts ten behoeve van de oprichting van SKVC tijdelijk als eerste bestuurder wordt benoemd zonder dat met hem enige overeenkomst van opdracht wordt afgesloten en met dien verstande dat hij na de oprichting terstond afstand doet van de functie. Wel kan [REDACTED] vervolgens als kwartiermaker niet zijnde statutair directeur de stichting verder bijstaan bij de op- en inrichting, waarbij de adviseur opmerkt dat de periode niet langer dan 4 tot 6 maanden dient te zijn en de taak van de kwartiermaker slechts betrekking kan hebben op de op- en inrichting van het kantoor SKVC en hij niet wordt belast met de daadwerkelijke uitvoering van de werkzaamheden van SKVC.

De raad van commissarissen dient vervolgens ter stond na de oprichting te starten met de werving- en selectie van een nieuwe directeur op basis van de Terms of Reference Ondersteuning werving en selectie Statutaire Directeur Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallaties voor Curaçao.

6 Toetsing procedureregels en profielschets commissarissen

Artikel 2.3 van de Code stelt het volgende met betrekking tot de deskundigheid en samenstelling van de raad van commissarissen. De raad van commissarissen dient 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.

De raad van commissarissen stelt een profielschets op voor de leden van de raad van commissarissen van de overheidsentiteit. Ter zake van de gewenste grootte en samenstelling wordt rekening gehouden met de aard en de omvang van de overheidsentiteit 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. Daarbij moet concreet rekening worden gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de desbetreffende overheidsentiteit.

Ook is in artikel 2.3. gesteld dat de algemene vergadering van aandeelhouders samen met de raad van commissarissen ten minste éénmaal per jaar de vastgestelde profielschets aan de hand van daartoe op te stellen maatstaven evalueert en daaruit conclusies trekt voor de samenstelling, grootte, taken en werkwijze van de raad van commissarissen.

Uit het bovenstaande volgt dat voor iedere afzonderlijke commissaris dan wel een groep van commissarissen een specifiek deskundigheidsprofiel dient te worden opgesteld en vastgesteld. De profielschets en de samenstelling dienen daarbij zo concreet mogelijk te worden opgesteld, zodat voorgedragen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

Verwijzend naar de opmerking die de adviseur plaatste bij de toetsing van de conceptstatuten SKVC stelt de in het kader van consistentie en uniformiteit voor om de term Raad van Commissarissen

De aangeleverde conceptprofielchets van SKVC is als volgt opgebouwd:

- Taken
- Deskundigheid
- Kennis en vaardigheid leden
- Kwaliteit en competenties leden
- Samenstelling raad van toezicht

Gesteld kan worden dat de conceptprofielchets voor de raad van commissarissen van SKVC onvolledig is en niet in overeenstemming is met de in de Code gestelde vereisten van een specifieke profielchets.

Verwijzend naar de opmerking die de adviseur plaatste bij de toetsing van de conceptstatuten SKVC, stelt de adviseur in het kader van consistentie en uniformiteit voor om ook in de profielchets de term raad van commissarissen te hanteren.

De eerste vier paragrafen van de conceptprofielchets, taken, deskundigheid, kennis en vaardigheden leden, kwaliteit en competenties leden, betreffen algemene verantwoordelijkheden en vereisten die gelden voor alle leden van de raad van commissarissen dan wel de raad van commissarissen als geheel.

Bij de paragraaf deskundigheid is het de adviseur, gezien het doel, de aard en omvang van stichting niet duidelijk waarom in de raad van commissarissen behoefte is aan deskundigheid op het gebied van human resources. De stichting zal onder andere echter slechts een zeer beperkt aantal personeelsleden hebben. De adviseur geeft in overweging om in plaats hiervan deskundigheid op het gebied van juridische zaken op te nemen.

Bij de paragraaf kwaliteiten en competenties van de leden stelt de adviseur voor de volgende twee punten toe te voegen:

- Ervaring in een toezichthoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;
- In bezit van certificaat van de cursus Code Corporate Governance (dan wel binnen 6 maanden te halen)

Aan het eind van de paragraaf kwaliteit en competenties van de leden worden kort de additionele vereisten voor de voorzitter van de raad van commissarissen vermeld. De adviseur raadt aan de additionele vereisten van de voorzitter als aparte paragraaf op te nemen. Inhoudelijk adviseert de adviseur om de vereisten als volgt te wijzigen dan wel aan te vullen:

Taken

- draagt zorg voor het bijeenroepen van de vergaderingen, bepaalt de agenda en leidt de vergaderingen van de Raad, zodanig dat elk lid gehoord wordt;
- zorgt voor een adequate informatievoorziening aan de leden en bewaakt het functioneren van het team;
- initieert de evaluatie van het functioneren van de Raad en voert functioneringsgesprekken met de leden van de Raad;
- bewaakt het totaaloverzicht en het algemeen belang van de organisatie en onderhoudt externe contacten in het belang van de organisatie;
- ziet toe op de aanwezigheid van een programma van permanente educatie voor de leden van de RvC;
- is de primaire gesprekspartner van en onderhoudt regelmatig contact met de (voorzitter van de) directie;
- voert samen met één of meer leden van de RvC beoordelingsgesprekken met (de leden van) de directie en stemt de inhoud van de beoordeling af binnen de voltallige RvC;
- draagt zorg voor transparantie en verantwoording over het functioneren van de Raad.

Vereisten

- heeft aantoonbare leidinggevende kennis en ervaring;
- beschikt over minimaal 5 jaar managementervaring.

Specifieke competenties

- Helicopterview: overzicht bewaren en samenhang bewaken en zicht hebben op relevante ontwikkelingen en belangen;
- Leidinggeven: op effectieve, constructieve en stimulerende wijze sturing geven aan de taken van de Raad en van de vergaderingen;
- Besluitvaardig: rekening houdend met belangen, tijdsafspraken, korte en lange termijn effecten, doeltreffend en tijdig een onderbouwd besluiten (laten) nemen en dat helder communiceren;
- Samenbindend: weet de leden van de Raad op coachende wijze effectief samen te laten werken met het belang van de organisatie voorop, met oog voor ieders belang en mening;
- Stressbestendig: blijft onder tijdsdruk, bij tegenslag of teleurstelling kalm en doelgericht;
- Omgevingsbewust: weet wat er maatschappelijk en bestuurlijk speelt op het werkterrein van de organisatie en kan de consequenties vertalen naar de agenda en de besluitvorming binnen de Raad;
- Sensitief: onderkennen van en rekening houden met de verhoudingen en de gevoelens en behoeften van anderen en het daarnaar handelen

Bij de paragraaf samenstelling van de raad van commissarissen wordt geadviseerd de drie genoemde specifieke deskundigheidsprofielen, financiën, ondernemen en kwaliteit, veiligheid & publiek-private samenwerking nader te preciseren voor wat betreft specifieke taken en verantwoordelijkheden en specifieke opleidings-, kennis- en ervaringsvereisten en competenties verbonden aan een deskundigheidsdomein dan wel specifiek profiel.

Het is de adviseur gezien de aard en omvang van SKVC niet duidelijk waarom er naast het profiel kwaliteit, veiligheid en publiek-private samenwerking ook een profiel ondernemen (inclusief human resources management) is opgenomen. De adviseur geeft in overweging het profiel ondernemen te vervangen door het profiel juridisch deskundige.

Met betrekking tot de inleidende zin bij de paragraaf samenstelling van de raad van commissarissen, merkt de adviseur op dat in de profielschets ook de exacte omvang c.q. het exacte aantal leden van de raad van commissarissen moet worden vastgesteld, inclusief een aan ieder lid te koppelen deskundigheidsdomein. De adviseur stelt voor de paragraaf alsdan omvang en samenstelling van de raad van commissarissen te laten luiden. Na deze paragraaf kunnen de specifieke (deskundigheids)profielen een voor een nader worden uitgewerkt. Gelet op de omvang en de aard van de activiteiten en de stichting kan worden volstaan een raad van commissarissen bestaande uit drie leden. De adviseur geeft derhalve in overweging om voor deze 3 leden de profielen voor een financieel deskundige, juridisch deskundige en een deskundige op het gebied van de doelstelling van de SKVC (kwaliteit, veiligheid en publiek-private samenwerking) op te stellen.

De adviseur adviseert de laatste zin van de aangeleverde conceptprofielschets "Indien een kandidaat nog niet geheel voldoet erin resulteert dat de kandidaat volledig voldoet aan het profiel" te verwijderen.

Vanwege het feit dat conform de Code Corporate Governance artikel 2 lid 3 in ieder geval één lid een financieel deskundige dient te zijn, zal de adviseur ter ondersteuning in bijlage bij dit advies een voorbeeld van een uitgewerkt specifiek profiel voor een financieel deskundige opnemen.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de conceptprofielschets SKVC.

De Minister wordt geadviseerd de profielschets met inachtneming van het gestelde in dit advies aan te (laten) passen en alsdan opnieuw aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.

6.1 Toetsing voornemen tot benoeming commissarissen

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, de verantwoordelijke minister het voornemen tot de benoeming of voordracht schriftelijk en gemotiveerd aan de adviseur corporate governance dient 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.

Conform artikel 9 lid 1 van de conceptstatuten SKVC bestaat de raad van commissarissen uit een oneven aantal natuurlijke personen en worden de leden van de raad van commissarissen ingevolge artikel 9 lid 2 benoemd door de Minister met inachtneming van een vooraf door de Minister voor ieder lid vastgestelde profielschets.

In de (ongedateerde) brief met zaaknummer 2017/49883 van de Secretaris Generaal a.i. van het Ministerie van Justitie worden de volgende drie kandidaten voorgedragen ter benoeming als leden van de raad van commissarissen van SKVC:

1. ██████████ als lid en tevens voorzitter;
2. ██████████, als lid;
3. ██████████ als lid.

De voordracht van de kandidaten is geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld. Ook is niet aangegeven in welk deskundigheidsprofiel de kandidaten worden voorgedragen.

Onverlet het feit dat de adviseur heeft aangegeven zwaarwegende bezwaren te hebben tegen de vaststelling van de conceptprofielschets voor de raad van commissarissen van SKVC en op grond van artikel 9 lid 2 van de statuten zonder vastgestelde profielschets geen benoemingen van leden van de raad van commissarissen kunnen plaatsvinden, waardoor de adviseur feitelijk niet tot toetsing van de voorgedragen kandidaten kan komen, heeft de adviseur in eerdere adviezen reeds gesteld, dat bij het ontbreken van enige motivering dan wel een deugdelijke motivering, waaruit de geschiktheid van de kandidaat blijkt en indien niet is aangegeven dan wel onderbouwd ter vervulling van welk profiel een kandidaat is voorgedragen, de adviseur, indien ook uit het CV van de kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet, niet anders kan oordelen dan dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming.

Het feit dat een kandidaat een HBO-opleiding heeft dan wel evident beschikt over de vereiste HBO werk- en denkniveau, brengt niet automatisch met zich mee dat die persoon ook bekwaam is 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 de algemene dan wel de specifiek vastgestelde profielschets van de betreffende entiteit.

Uit het CV van ██████████ kan de adviseur opmaken dat zij een financiële achtergrond. Uit haar CV blijkt onder meer dat zij tenminste een financiële opleiding op HBO-niveau heeft afgerond (Bachelor in Business administration majoring in accounting) alsmede dat zij sinds 2011 werkzaam is bij Wealth Business Financial, alsmede dat zij enige bestuurservaring heeft. Gelet

op het voorgaande zou zij in beginsel genoegzaam voldoen aan de vereisten ter benoeming als lid in de raad van commissarissen, in het profiel van financieel expert.

Zonder een deugdelijke motivering zijdens de Minister kan de adviseur op grond van de aangeleverde CV's van ████████ niet opmaken voor welk profiel zij worden voorgedragen, waarbij overigens moet worden opgemerkt dat het CV van ████████ zeer summier is opgemaakt (geen jaartallen, geen duidelijke beschrijving werkzaamheden).

Zoals gesteld kunnen benoemingen van commissarissen conform artikel 9 lid 2 van de conceptstatuten SKVC slechts plaatsvinden met inachtneming van een door de Minister vastgestelde profielschets en dient de Minister ingevolge artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance het voornemen tot de benoeming of voordracht van een commissaris schriftelijk en deugdelijk gemotiveerd aan de adviseur te melden.

Gelet op het voorgaande wordt de Minister geadviseerd met inachtneming van het gestelde in dit advies er voor zorg te dragen dat er zo spoedig mogelijk een (met voorafgaande toetsing door de adviseur) vastgestelde profielschets voor de raad van commissarissen SKVC komt en alsdan ingevolge artikel 9 lid 2 van de conceptstatuten SKVC en artikel 9 lid 1 van de Landsverordening corporate governance het voornemen tot de benoeming of voordracht commissarissen voor SKVC deugdelijk gemotiveerd (opnieuw) te melden.

7 Code Corporate Governance

De adviseur vraagt hierbij ook expliciet uw aandacht voor het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code. De Regering dan wel Raad van Ministers wordt geadviseerd om op korte termijn een entiteit op te richten zoals vermeldt in voornoemde bepalingen ter verrichting van de in voornoemde bepalingen vermelde taken.

8 Conclusie en Advies

- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om uitvoering te geven aan het gestelde onder de bepaling 4.2 van de Code.
- Met inachtneming van hetgeen gesteld is in dit advies heeft de adviseur geen bezwaar tegen de Conceptstatuten van SKVC.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies heeft de adviseur geen bezwaar tegen het conceptreglement Commissie belanghebbenden Veiligheidsinstallatie Curaçao.
- De adviseur heeft geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de werving en selectieprocedure en profielschets voor de bestuurder van SKVC.
- De adviseur zou ermee in kunnen stemmen dat met het oog op de oprichting ████████ slechts ten behoeve van de oprichting SKVC als eerste bestuurder wordt benoemd zonder dat met hem enige overeenkomst van opdracht wordt afgesloten en met dien verstande dat hij na de oprichting terstond afstand doet van de functie.
- De adviseur heeft geen bezwaar tegen de aanwijzing van ████████ als kwartiermaker niet zijnde statutair directeur om de stichting bijstaan bij de op- en inrichting met dien verstande het een periode niet langer dan 4 tot 6 maanden betreft en de taak van de kwartiermaker slechts betrekking heeft op de op- en inrichting van

het kantoor SKVC en hij niet wordt belast met de daadwerkelijke uitvoering van de werkzaamheden van SKVC.

- De Minister wordt geadviseerd om, met inachtneming van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance, zo spoedig mogelijk na de oprichting van SKVC een objectieve en transparant wervings- en selectieprocedure voor de functie van Directeur door de raad van commissarissen te laten opstarten op basis van de Terms of Reference Ondersteuning werving en selectie Statutaire Directeur Stichting Kwaliteitsborging Veiligheidsinstallaties voor Curaçao.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de conceptprofielchets raad van commissarissen SKVC om de in dit advies aangegeven redenen. De Minister wordt geadviseerd de profielchets met inachtneming van het gestelde in dit advies aan te (laten) passen en alsdan opnieuw aan de adviseur ter toetsing aan te bieden.
- Gelet op de zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de conceptprofielchets voor de raad van commissarissen van SKVC en gelet het feit dat op grond van artikel 9 lid 2 van de conceptstatuten SKVC zonder vastgestelde profielchets geen benoemingen van leden van de raad van commissarissen kunnen plaatsvinden, is de adviseur feitelijk niet tot toetsing van de voorgedragen kandidaten ter benoeming als commissaris kunnen komen.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd om het gestelde in artikel 9 van de Landsverordening corporate governance in acht te nemen en een voornemen tot benoeming van een bestuurder en/of een lid van de raad van commissarissen deugdelijk gemotiveerd aan de adviseur te melden.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister van Financiën
Minister-President