

Aan De Raad van Ministers
dtkv De Minister van Financiën
De heer K.A. Gijsbertha
Pietermaai # 4-4A
Alhier

Uw nummer 2020/030944 Uw brief van: 17 februari 2021 Ons nummer: 17032021.02 Willemstad, 17 maart 2021
(letter):
Onderwerp: Statutenwijziging Stichting Waarborgfonds
Curaçaose Lotterijen.
Profielschets leden RvC en bestuurder
Benoeming leden RvC en Bestuurder
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 17 februari 2021 met zaaknummer 2020/030944 van de Raad van Ministers, ontvangen op 19 februari 2021, is het voornemen inhoudende de statutenwijziging van Stichting Waarborgfonds Curaçaose Lotterijen (hierna: SWCL), het vaststellen van de profielschets voor de raad van commissarissen, de benoeming van de leden van de raad van commissarissen als mede de benoeming van een bestuurder van voornoemde stichting summierlijk gemotiveerd aan de adviseur gemeld.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 17 februari 2021 met zaaknummer 2020/030944;
- Besluit Raad van Ministers van 16 september 2020 met zaaknummer 2020/030944;
- Brief van de Minister van Financiën (hierna: de Minister) aan de Raad van Ministers d.d. 10 september 2020 met zaaknummer 2020/030944 met als onderwerp "aanbieding concept-statuten Stichting Waarborgfonds Curaçaose Lotterijen";
- Brief van de Minister aan de SBTNO d.d. 11 februari 2021 met zaaknummer 2020/030944 met als onderwerp "reactie op advies SBTNO i.v.m. SWCL";
- Brief van de Minister aan de Raad van Ministers d.d. 11 februari 2021 met zaaknummer 2020/030944 met als onderwerp "Wijziging RvB SWCL";
- Concept Statutenwijziging SWCL;
- CV's van de voorgedragen kandidaten als leden voor de raad van commissarissen SWCL;

Gelet op de ontbrekende motivering, stukken en onvolledige informatie kan de adviseur de betreffende voornemens niet toetsen. De adviseur retourneert de minister hierbij de omslag met het verzoek om met inachtneming van artikel 6, 9 en 10 van de Landsverordening corporate governance de adviseur alsnog het volgende te doen toekomen:

- De huidige geldende statuten van Stichting WCL.
- De aangepaste en aangevulde profielschets voor de raad van commissarissen van WCL (aangepaste profiel Technisch expert en de Algemene vereisten).
- De vermelding in welk profiel het voornemen is om de kandidaat voor de voorzitter te benoemen.
- De vereiste motivering behorende bij het voornemen tot benoeming van de kandidaten als leden van de raad van commissarissen in de respectievelijke profielen van de raad van commissarissen van WCL.
- De gehanteerde profielschets voor de bestuurder van WCL.
- De gehanteerde werving- en selectieprocedure voor de bestuurder van WCL.
- De scorings- en beoordelingsdocumenten alsmede assessmentresultaten behorende bij de selectie van de kandidaat voor bestuurder van WCL.
- De vereiste motivering behorende bij het voornemen tot benoeming van de kandidaat als bestuurder van WCL.

De adviseur doet u gemakshalve het Model algemene vereisten voor de raad van commissarissen toekomen alsmede de voor FWNK vastgestelde profielschets met het advies van de adviseur daaromtrent d.d. 14 november 2018, welke als voorbeeld gebruikt kunnen worden ter aanpassing van de profielschets raad van commissarissen.

(...)"

Naar aanleiding van voornoemd verzoek heeft de Minister middels schrijven d.d. 11 februari 2021 met zaaknummer 2020/030944 als volgt gereageerd:

"(...)

Naar aanleiding van uw brief d.d. 16 september 2020 met het verzoek om nadere informatie over Stichting Waarborgfonds Curaçaose Loterijen (SWCL) berichten wij u als volgt.

1. De huidige geldende statuten van SWCL

In voornoemd advies, stelt de adviseur Corporate Governance (hierna: SBTNO) de Minister alsnog in de gelegenheid om de huidige geldende statuten van de SWCL aan haar te doen toekomen. Als bijlage treft u de verzochte statuten aan.

2. De aangepaste en aangevulde profielschets voor de Raad van Commissarissen van SWCL

Vervolgens stelt SBTNO in haar brief om de profielschets van de Raad van Commissarissen van SWCL aan te passen en aan te vullen, in het bijzonder het profiel van Technisch expert en de Algemene vereisten. Tevens wordt door de SBTNO geadviseerd dat naast het feit dat erin iedere raad van commissarissen een juridische en financieel deskundige behoort te zitten er ook een lid moet zijn met gedegen kennis en ervaring op het gebied van de doelstelling van de Stichting; een technisch expert. De raad van commissarissen bestaat uit een aantal van drie leden:

- a) een lid deskundig op het technisch gebied van witwassen van geld,
- b) een lid deskundig op juridisch gebied,
- c) een lid deskundig op financieel gebied,

Als bijlage bij dit schrijven zijn de aangepaste concept-profielchetsen toegevoegd. Deze worden hierbij wederom ter advisering aan SBTNO voorgelegd. Daarnaast zullen de voorgedragen kandidaat leden van de raad van commissarissen ook ter advisering aan SBTNO worden voorgelegd. Er is een omissie in het voorstel van de huidige RvC. In voormalige voorstel was [REDACTED] als voorzitter voorgedragen. Thans wordt [REDACTED] als technisch deskundige in plaats van [REDACTED] voorgedragen.

De kandidaten die voor deze profielen in de functie van leden van de raad van commissarissen zullen worden voorgedragen, zijn:

Naam	Positie
██████████	Financieel expert
██████████	Juridisch expert
██████████	Technisch expert

3. De vermelding in welk profiel het voornemen is om de kandidaat voor de voorzitter te benoemen

Het is de voornemens om de kandidaat in het profiel van Financieel expert als voorzitter te benoemen, daar zij aantoonbare leidinggevende kennis en ervaring heeft. In de brief d.d. 10 september 2020 was het de voornemens om ██████████ als voorzitter te benoemen. Thans dient ██████████ vervangen te worden door ██████████

4. De vereiste motivering bij het voornemen tot benoeming van de kandidaten als leden van de raad van commissarissen in de respectievelijke profielen van de raad van commissarissen van de SWCL

1. ██████████ over financiële kennis en ervaring. Sinds 1983, nadat zij haar doctoraal in bedrijfseconomie met succes heeft afgesloten, is zij werkzaam geweest bij onder andere:
 - Lago Oil & Transport Co. Aruba;
 - Esso Nederland B.V.;
 - Refineria ISLA Curacao B.V.

Gezien haar profiel en aantoonbare kennis en managementervaring van de afgelopen jaren zal zij zeker een nuttige en waardevolle bijdrage in de raad van commissaris leveren als voorzitter.

2. ██████████ beschikt over juridische kennis en ervaring. Hij heeft jaren ervaring zowel in de publieke- als de private sector als juridisch deskundige. Als juridisch deskundige heeft hij diverse functies bekleed bij, onder andere:
 - Directie Wetgeving & Juridische Zaken als wetgevingsjurist;
 - CPost International N.V. als Director Legal, Corporate & International Affairs;
 - Bureau Telecommunicatie en Post als Senior Legal Regulatory Advisor.
3. ██████████ is als technisch deskundige op het gebied van anti witwassen van geld werkzaam bij onder andere Mees Pierson Curaçao N.V. de Banco de Venezuela S.A. Banco Universal als executive compliance officer. Tevens blijkt uit zijn cv. dat ██████████ aan diverse conferenties met betrekking tot de anti witwassen van geld heeft deelgenomen.

4. De gehanteerde profielschets voor de bestuurder van de SWCL

In de brief gedateerd 10 september 2020 aan SBTNO i.v.m. SCL, zijn de gegevens van ██████████ aan de SBTNO ter toetsing aangeboden, zijnde de tijdelijk algemeen directeur. Echter wordt ██████████ vervangen door ██████████, MPS, MSc. Het is de voornemens om ██████████ voor de termijn van 6 maanden te benoemen in de functie van directeur, gelet op zijn studie en zijn ervaring. ██████████ is een zeer ervaren financieel en organisatiedeskundige met ruim 40 jaren ervaring in diverse private en publieke posities, waaronder controlerende accountant bij Big-4 accountantskantoren, directeur van diverse complexe ondernemingen waaronder zijn eigen adviesbureau en project ontwikkelingsbedrijven. ██████████ heeft vanaf 2014 tot en met 2017 de functie van Hoofd Financiën van het Openbaar Lichaam Bonaire bekleed. Vanaf 2019 ██████████ als senior-adviseur van de Minister van Financiën van Curaçao aangesteld. Gelet op de bedoeling om slagvaardig te kunnen handelen in deze, is ervoor gekozen om thans geen lange werving- en selectietraject in te gaan. De te benoemen leden van de raad van commissarissen zullen onder meer belast zijn met de werving en selectie van een directeur binnen de 6 maanden na oprichting van de stichting.

De toetsing van de kandidaat, ██████████ zelve, is door de SBTNO niet gedaan omdat zij daaraan niet toekomt aangezien de kandidaat kennelijk zonder enige werving en selectieprocedure is geselecteerd. Zoals reeds hiervoor en ook in mijn eerdere brieven aangegeven, is thans spoedeisendheid betracht opdat de operationalisering van de stichting spoed kan plaatsvinden. Gelet hierop bestaat het voornemen om bij de oprichting een interim-directeur/bestuurder aan te stellen voor de periode van maximaal zes (6) maanden.

(...)"

Uit het schrijven van de Minister volgt kort samengevat dat de Minister voornemens is om:

- a. De statuten van SWCL te wijzigen.
- b. Profielschets vast te stellen voor de raad van commissarissen SWCL.
- c. Profielschets vast te stellen voor de bestuurder SWCL.
- d. Leden van de raad van commissarissen SWCL te benoemen.
- e. Een (interim)bestuurder SWCL te benoemen.

4 Voornemens Statutenwijziging SWCL

4.1 Melding en motivering voor de Statutenwijziging

De adviseur had in zijn verzoek tot nadere informatie gesteld dat enige motivering met betrekking tot het voornemen van de Minister in het schrijven van de Minister d.d.10 september 2020 met zaaknummer 2020/030944 niet was aangetroffen. Noch een (beleids)document met betrekking tot de noodzaak dan wel wenselijkheid om de thans kennelijk slappende stichting SWCL te operationaliseren en hiervan de statuten te wijzigen noch de mogelijke financiële implicaties hiervan heeft de adviseur aangetroffen.

De adviseur heeft ook in de nader aangeleverde stukken geen enkel (beleids)document mogen aantreffen met betrekking tot de operationalisering van SWCL. Ook is er geen inrichtingsplan aangetroffen voor SWCL noch is er een advies van het Ministerie van Financiën aangetroffen met betrekking tot de financiële implicaties.

Een reden om de stichting SWCL nu met spoed te operationaliseren is door de Minister niet aangegeven dan wel in de stukken aangetroffen.

SWCL behoort tot het 3-tal stichtingen die in 2010 zijn opgericht met betrekking tot loterijen, zijnde Stichting Curaçaose Loterijen (SCL), Stichting Waarborgfonds Curaçaose Loterijen (SWCL) en Stichting Fundashon Fondo di Loteria pa Bienestar di Korsou (hierna: FFLBK).

Al deze drie stichtingen zijn sinds hun oprichting voor zover de adviseur heeft kunnen nagaan niet geoperationaliseerd en thans slapend. De zittingsduur van de leden van de organen van deze stichtingen zijn inmiddels ook reeds geruime tijd verstreken, waardoor gesteld dient te worden dat er thans geen van de in de Kamer van Koophandel nog ingeschreven leden rechtsgeldig zitting hebben in de organen van de respectievelijke stichtingen.

Met betrekking tot de fusie tussen FWNK en SCL heeft de adviseur reeds op 12 februari 2021 no. 12022021.02 advies uitgebracht.

Alvorens de tot de gewenste statutenwijziging van SWCL kan plaats vinden dient ook SWCL gelijk aan SCL en FFLBK te worden geoperationaliseerd.

4.2 Oprichting en status SWCL

SWCL is zoals blijkt uit de statuten van SWCL op 10 september 2010 opgericht door de toenmalige directeur van FWNK. Ten tijde van de oprichting viel FWNK nog onder het Eilandgebied Curaçao. Voor de oprichting van SWCL als zijnde toen een stichting van het Eilandgebied was de goedkeuring van de Eilandsraad alsmede de machtiging van de Gezaghebber vereist. Uit de oprichtingsakte van SWCL blijkt niet dat deze oprichting is

geschied met de goedkeuring van de Eilandsraad en machtiging van de Gezaghebber. De adviseur heeft uit de aangeleverde stukken niet kunnen achterhalen of deze stichting na de oprichting is geoperationaliseerd dan wel of SWCL thans operationeel is.

Uit het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SWCL van 16 maart 2021 heeft de adviseur kunnen opmaken dat nog steeds 3 personen als leden van de Raad van Toezicht (hierna: RvT) staan ingeschreven. De 3 personen die nog als leden van de RvT staan ingeschreven waren reeds in de oprichtingsakte van 10 september 2010 benoemd. Er staat tevens nog een directeur ingeschreven bij de Kamer van Koophandel, ook hij is reeds bij de acte van oprichting benoemd.

4.3 Operationalisering SWCL

Met betrekking tot de voordracht, benoeming, benoemingstermijn en benoemingsbevoegdheid van de leden van de RvT wordt verwezen naar het gestelde in artikel 5 van de statuten van SWCL.

Artikel 5 Raad van Toezicht

1. Er is een Raad van Toezicht. De leden van de Raad van Toezicht worden op voordracht van de Gedeputeerde van Economische Zaken en Toerisme, door het Bestuurscollege van het Eilandgebied Curaçao of haar rechtsopvolger - hierna te noemen het Bestuurscollege - benoemd, geschorst en ontslagen.
2. De benoeming geschiedt voor een periode van vier jaren. De leden zijn, herbenoembaar voor een aansluitende periode van maximaal vier jaren.
3. De Raad van Toezicht stelt een rooster van aftreden voor de leden vast.
4. De Raad van Toezicht houdt toezicht op het bestuur van de Stichting in haar geheel en op het beheer van haar middelen. De Raad van Toezicht staat de Directeur met raad bij. De Raad van Toezicht ziet er voorts op toe dat de Directeur bij de uitoefening van zijn bevoegdheden de op de Stichting betrekking hebbende regelingen naleeft.
5. De Raad van Toezicht is verantwoording verschuldigd aan het Bestuurscollege.
6. De Raad van Toezicht verstrekt het Bestuurscollege de gevraagde inlichtingen betreffende zijn handelen.
7. De Raad van Toezicht is bevoegd aan het Bestuurscollege en de Directeur adviezen te geven en voorstellen te doen met betrekking tot zaken, de Stichting rakende.
8. Het Bestuurscollege kan de Raad van Toezicht adviezen vragen omtrent zaken, het Waarborgfonds rakende.
9. De Raad van Toezicht bestaat uit drie leden. De Raad van Toezicht is samengesteld uit een lid die een universitaire juridische opleiding heeft voltooid en ander lid die tenminste een financieel economische opleiding heeft voltooid.
10. Het Bestuurscollege stelt de profielen vast voor de leden in de Raad van Toezicht, waarbij rekening wordt gehouden met werkervaring in de kansspelen industrie.
11. Bij het vaststellen van de profielen wordt de Raad van Toezicht gehoord. Het Bestuurscollege beslist vervolgens binnen Vier weken nadat de Raad van Toezicht is gehoord.
12. De leden van de Raad van Toezicht worden door de Gedeputeerde van Economische Zaken en Toerisme voorgedragen, met een voorstel terzake de aanwijzing van de voorzitter.
13. Een lid kan om gewichtige redenen tussentijds worden ontslagen.

Conform artikel 5 eerste lid van de statuten van SWCL worden de leden van de RvT benoemd door het Bestuurscollege (thans de Minister). Het tweede lid stelt dat de benoeming geschiedt voor een periode van vier jaren en dat de leden terstond herbenoembaar zijn voor een aansluitende periode van maximaal vier jaren. De adviseur heeft nimmer een melding met in achtneming van artikel 9 van de Landsverordening van de Minister mogen ontvangen voor de herbenoeming van de thans bij de Kamer van Koophandel ingeschreven personen als leden van de RvT. Het voorgaande brengt met zich mee dat conform artikel 5 lid 2 de zittingstermijn van deze leden op 10 september 2014 is verstreken en dat deze personen sindsdien geen lid meer zijn dan de RvT van SWCL.

Conform artikel 10 derde lid van de statuten van SWCL wordt de directeur voor een periode van vier jaren benoemd en kan deze periode door de RvT aansluitend voor een periode van maximaal vier jaren worden verlengd. Ook ten aanzien van de directeur dient gesteld te worden dat de benoemingstermijn reeds verstrekken is op 10 september 2014 en dat betrokken thans geen directeur meer is van SWCL daar ook voor deze herbenoeming de adviseur nimmer een melding heeft ontvangen.

Indien voornoemde herbenoemingen zonder enige melding hebben plaatsgevonden zij gesteld dat deze derhalve in strijd met de Landsverordening hebben plaats gevonden. Doch zelfs indien de herbenoemingen zouden hebben plaatsgevonden, zij gesteld dat ook de zittingstermijn van de herbenoemingen van de leden van de RvT en de directeur inmiddels is verstreken.

Gelet op het voorgaande kan niet anders worden geconcludeerd dan dat SWCL, nu er geen rechtsgeldige leden van de RvT noch een rechtsgeldig directeur meer benoemd is, thans inactief en wellicht al sinds haar oprichting niet geoperationaliseerd is. SWCL heeft waarschijnlijk ook geen enkele baten en lasten.

Het voornemen van de Minister is derhalve om een slapende dan wel niet geoperationaliseerde stichting SWCL te operationaliseren en vervolgens de statuten te wijzigen.

Opdat de statutenwijziging kan plaatsvinden dient als eerste SWCL te worden geoperationaliseerd. Dit betekent dat voorafgaand aan de statutenwijziging de leden van de RvT van SCL met in achtneming van het gestelde in artikel 5 te worden benoemd. Tevens dient een directeur van SCL met in achtneming van het gestelde in artikel 10 van de statuten van SWCL te worden benoemd.

5 Vaststelling Profielschets Raad van Toezicht/ Raad van Commissarissen.

Conform artikel 5 lid 10 van de huidige statuten van SWCL stelt de Minister de profielen vast voor de leden in de RvT waarbij rekening wordt gehouden met werkervaring in de kansspelen industrie. Het negende lid van voornoemd artikel stelt dat de RvT bestaat uit drie leden en dat de RvT is samengesteld uit een lid die een universitaire juridische opleiding heeft voltooid en ander lid die tenminste een financieel economische opleiding heeft voltooid.

Alhoewel de door de Minister aan de adviseur ter toetsing gemelde profielschets betrekking heeft op de raad van commissarissen ten behoeve van de statutenwijziging SWCL zal de adviseur tevens nagaan of deze profielen tevens in overeenstemming zijn met artikel 5 lid 9 en 10 van de geldende statuten SWCL.

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.

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.

De conceptprofielschets voor de raad van commissarissen van SWCL welke aan de adviseur is aangeboden is als volgt opgebouwd:

Algemene Schets van de Raad van Commissarissen van SCL

1. Algemene schets van het werkgebied
 2. Omvang van de organisatie en mogelijke risico's
 3. Omvang en samenstelling van de Raad
 4. Algemene taken
 5. Persoonlijke voorwaarden en commitment
 6. Algemene vaardigheden
- Profiel Technische expert
 - Profiel Financieel expert
 - Profiel Juridisch expert
 - Profiel van de voorzitter (rol te combineren met een functie binnen de raad)

Voor wat betreft paragraaf 1, 2, 4, 5 en 6 van de Algemene Schets van de Raad van Commissarissen heeft de adviseur geen opmerkingen.

Met betrekking tot paragraaf **3 “Omvang en samenstelling van de Raad”** wordt geadviseerd om het woord “maximaal” te doen vervallen. De omvang dient immers concreet te worden vastgesteld, in dit geval “drie leden”

Met betrekking tot de specifieke profielen voor “Financieel expert” en “Juridisch Expert” en het additionele “Profiel Voorzitter Raad van Commissarissen” heeft de adviseur geen opmerkingen. Deze zijn conform dan wel in de lijn van de modelprofielen opgesteld.

Met betrekking tot het profiel van Technische expert wordt voorgesteld dat bij functie-eisen onder het kopstuk Opleiding en ervaring wordt opgenomen dat hij verworven kennis en ervaring dient te hebben op het gebied van Kansspelen industrie.

Met inachtneming van het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de raad van commissarissen van SWCL voor de statutenwijziging.

Gesteld kan worden dat de aangeleverde profielschets ook voldoet aan het gestelde in artikel 5 lid 9 en 10 van de vigerende statuten SWCL. Uit het voorgaande volgt immers dat de RvT bestaat uit drie leden en samengesteld is uit een lid die een universitaire juridische opleiding heeft voltooid en ander lid die tenminste een financieel economische opleiding heeft voltooid daarnaast dienen zij over werkervaring te hebben in de kansspelen industrie. Naast het feit dat in de aangeleverde profielschets tevens een profiel voor een juridisch en financieel deskundige is opgenomen zijn in de profielen tevens vermeld dat de kandidaten affiniteit moeten hebben met de doelstelling van SWCL zijnde kansspelen industrie. In het technisch profiel dient dit ook als een harde vereiste te worden opgenomen als kennis en werkervaring.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur derhalve ook geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets ten behoeve van RvT van SWCL.

Alvorens tot de benoemingen kunnen worden overgegaan dient de profielschets van de raad van commissarissen SCL met inachtneming van het gestelde in dit advies te worden aangepast vervolgens door de Minister te worden vastgesteld.

De adviseur adviseert de Minister te bewerkstellingen dat de profielschets van de raad van commissarissen SCL conform artikel 2.3 van de Code openbaar is.

6 Toetsing benoeming leden van de raad van Toezicht

Overeenkomstig artikel 5 van de statuten van SWCL worden de leden van de RvT benoemd door de Minister met in achtneming van het door de Minister vastgestelde profielen.

Met betrekking tot de benoembaarheid van de leden dient tevens het gestelde in artikel 5 lid 14 in acht te worden genomen. In het 14^{de} lid is het volgende gesteld:

14 Een lid van de Raad van Toezicht kan niet tevens:

- a. personeelslid zijn van de Stichting;
- b. werkzaam zijn bij de overheid;
- c. lid zijn van de Raad van Ministers of van de Staten van de Nederlandse Antillen, lid zijn van de Eilandsraad danwel het Bestuurscollege;
- d. vergunninghoudster zijn of in dienst zijn van een Vergunninghoudster krachtens de Loterijverordening 1909 of daarbij enig belang hebben;
- e. in dienst zijn van of deel uitmaken van het bestuur van de Stichting De Curaçaose loterijen;
- f. lid zijn van het bestuur van de Stichting Fondo di Loteria pa Bienestar di Korsou, ter verdeling van loterij opbrengsten, danwel bij deze rechtspersoon in dienst zijn;
- g. de leden van de Raad van Toezicht hebben geen tegenstrijdig belang met de Vergunninghoudster; indien zulk een tegenstrijdig belang zich tijdens het lidmaatschap ontwikkelt neemt het betreffende lid ontslag danwel wordt hij door het Bestuurscollege uit de Raad van Toezicht ontslagen.

Voorgaande lid heeft in het bijzonder betrekking op onverenigbaarheid van functie ter voorkoming van belangenverstrengeling en ter waarborging van de onafhankelijkheid van de commissarissen.

Lid 14 onder e stelt dat een lid van de RvT van SWCL niet tevens in dienst kan zijn van of deel kan uitmaken van het bestuur van Stichting de Curaçaose loterijen. Onder f wordt tevens gesteld dat het lid niet tevens lid kan zijn van het bestuur van de Stichting Fondo di Loteria pa Bienestar di Korsou, ter verdeling van loterij opbrengsten, dan wel bij deze rechtspersoon in dienst kan zijn.

Gelet op de doelstelling van SWCL is het ook begrijpelijk dat SWCL geheel onafhankelijk moet kunnen functioneren van voornoemde stichtingen.

De term dan wel het orgaan bestuur wordt echter niet gebezigd in de statuten van Stichting de Curaçaose loterijen. In voornoemde statuten is er het orgaan directeur en de Raad van Toezicht en Advies. Gelet op de strekking van deze bepaling en de doelstelling van SWCL alsmede in het verlengde van de definitie van bestuurders zoals vervat in artikel 1 onder c van de Landsverordening verondersteld de adviseur dat met een lid van het bestuur dan wel deel uit maken van het bestuur zoals gesteld in lid 14 onder e en f bedoeld wordt zowel de directeur, leden van het bestuur als leden van de Raad van Toezicht dan wel Raad van Toezicht en Advies.

Volledigheidshalve zij gesteld dat er in de statuten van SWCL er kennelijk een omissie is geslopen bij het opstellen van de akte. Er worden in deze statuten immers in verschillende artikelen zoals artikel 9 lid 5 en 10 en artikel 19 lid 3 de term bestuurslid vermeld terwijl er een RvT is. Ook in de slotbepaling van de statuten wordt gesteld dat de betreffende personen voor de eerste maal tot bestuurders worden benoemd, terwijl de benoemde personen als leden van de RvT zijn benoemd.



De Minister heeft de volgende kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen voorgedragen.

Naam	Positie
██████████	Financieel expert
██████████	Juridisch expert
██████████	Technisch expert

De adviseur zal na gaan in hoeverre de door de Minister voorgedragen kandidaten benoembaar zijn als leden van de RvT van SWCL opdat SWCL middels onder andere hun benoeming kan worden geoperationaliseerd.

Afgezien van het feit dat de gemelde kandidaten dienen te voldoen aan de betreffende profielen dient ten eerste aan de vereisten van artikel 5 lid 14 te worden voldaan.

De door de Minister voorgedragen kandidaten zijn dezelfde kandidaten die voorgedragen zijn ter benoeming in de stichting Curaçaose Lotterijen waarover de adviseur op 12 februari 2021 no. 12022021.02 advies heeft uitgebracht. De Raad van Ministers heeft reeds bij besluit van 3 maart 2021 no. 2020/030943 besloten om in afwijking van het advies met zwaarwegende bezwaren van de adviseur de door de Minister voorgedragen kandidaten te benoemen.

Gelet hierop dient gesteld te worden dat de benoeming van de voorgedragen kandidaten in strijd zijn met het gestelde in artikel 5 lid 14 onder e van de statuten van SWCL.

De adviseur komt gelet op het voorgaande niet toe aan de toetsing van voorgedragen kandidaten aan de profielen en kan niet anders stellen dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van alle drie de kandidaten daar hun benoeming in strijd zal zijn met de statutaire bepalingen.

Volledigheidshalve benadrukt de adviseur dat het niet in acht nemen van wettelijke en statutaire bepalingen zoals hierboven aangegeven met zich meebrengt dat conform artikel 2:21 BW de besluiten nietig dan wel vernietigbaar zijn. Artikel 2:21 BW stelt immers het volgende:

Artikel 21

1. Een besluit van een orgaan van de rechtspersoon dat in strijd is met de wet of de statuten is nietig, tenzij iets anders uit de wet voortvloeit.
2. Nietig is ook een besluit indien een door dit boek of de statuten voorgeschreven quorum, meerderheid, voorstel, voordracht of machtiging ontbreekt. Nietig is voorts een besluit zolang een door dit boek of de statuten voorgeschreven goedkeuring van een ander orgaan ontbreekt.
3. Een besluit van een orgaan van de rechtspersoon is vernietigbaar op vordering van iemand die een redelijk belang heeft bij naleving van het voorschrift dat niet is nageleefd wegens:
 - a. onverminderd het bepaalde in het tweede lid, strijd met bepalingen van de wet of de statuten, die de totstandkoming van besluiten regelen;
 - b. strijd met de redelijkheid en billijkheid die door artikel 7 wordt geëist;
 - c. strijd met een vennootschappelijke overeenkomst;
 - d. strijd met een reglement.

De Minister wordt geadviseerd om andere kandidaten voor te dragen ter benoeming als leden van de RvT van SWCL die zowel voldoen aan de statutaire vereisten als aan de profielschets met in achtneming van het gestelde in dit advies.

7 Toetsing profielschets, procedureregels 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.

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.

7.1 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.

Gesteld kan worden dat de opgestelde profielschets Statutair Directeur (Profielchets Directie SWCL) is opgesteld in overeenstemming met hetgeen is opgenomen onder hoofdstuk 3 "Het Bestuur" van de Code en de Modelprofielchets voor bestuurders van overheidsentiteiten.

De adviseur heeft echter kunnen constateren dat er in vergelijking met de modelprofielchets statutair bestuurder enkele wijzigingen zijn aangebracht. Het aanpassen van het model toegespitst op de specifieke rechtspersoon is juist geboden en derhalve niet bezwaarlijk. Echter dient hierbij in het bijzonder de verantwoordelijkheid van de bestuurder niet aangetast te worden. In het profielschets Directie SWCL is in het bijzonder onder de kopstukken C) Commercieel beleid, D) Technische beleid en E) Sociaal- en Personeelsbeleid "het zorgdragen voor" gewijzigd in "het adviseren over". Deze wijziging is niet juist, immers als bestuurder ben je primair verantwoordelijk voor de uitvoering en dien je hiervoor zorg te dragen. Het ook niet duidelijk wie de bestuurder omtrent deze zaken zou moeten adviseren. Geadviseerd wordt om deze wijzigingen achterwege te laten. Met betrekking tot het gestelde onder benodigde kennis en vaardigheden wordt geadviseerd om dit als volgt aan te vullen "Minimaal 10 jaar leidinggevende ervaring in een eind functie"

Met inachtneming van het voorgaande heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de statutair directeur (Directie) van SWCL.

7.2 Toetsing Procedureregels inzake de voorgenomen benoeming van de 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 adviseur constateert dat het niet de intentie van de Minister is om een werving- en selectieprocedure conform de door het Land Curaçao vastgestelde TOR voor het werven van de (interim)bestuurders SCL te laten plaatsvinden. Er zal derhalve geen sprake zijn van een

objectief en transparant proces en transparante procedure om tot de selectie van een kandidaat als (interim)bestuurder van SCL te komen.

De voormalig adviseur heeft reeds in zijn schrijven d.d. 6 december 2011 met kenmerk 11/1153C/JH gesteld dat de procedure om te komen tot een (interim) directeur zonder een open sollicitatie dan wel deugdelijke headhunting niet voldoet aan de daaraan te stellen eisen inzake openbaarheid en transparantie en derhalve niet in overeenstemming is met de Landsverordening en de Code. In dit kader wordt tevens verwezen naar onder andere het door de adviseur uitgebrachte advies d.d. 25 maart 2020 no. 2503202.01 met betrekking tot de oprichting van Curaçao Television & Information and Communication Technology Management N.V.

De adviseur heeft in voornoemde adviezen de Regering onomstotelijk medegedeeld dat tegen de voorgenomen procedure en benoeming van een (interim-)directeur er zwaarwegende bezwaren zullen zijn bij een niet toereikende motivering, het ontbreken van een (deugdelijke) profielschets en transparante procedure een en ander gelet op het gestelde in artikel 8 en 9 van de Landsverordening. Het voorgaande is wederom gesteld in het advies van 5 november 2018 no 05112018 met betrekking tot het voornemen tot benoeming van een interim bestuurder bij de oprichting van de stichting ODIM en in het onlangs uitgebrachte advies van 26 november 2020 no. 26112020.01 betreffende de benoeming van bestuurders bij de oprichting van SPV.

De Minister heeft in zijn schrijven van 11 februari 2021 aangegeven dat gelet op het spoedeisende karakter voor de operationalisering van de stichting, de voorgedragen kandidaat zonder enige werving en selectieprocedure is geselecteerd.

De Minister heeft in zijn schrijven niet onderbouwd wat nu het spoedeisend karakter is. SWCL is reeds opgericht in september 2010. Nadien is er zoals eerder gesteld geen nieuwe directeur noch nieuwe leden van de RvT benoemd. De Minister had reeds in september voor het eerst de adviseur om advies verzocht. De adviseur had toen al aangegeven dat een transparante werving en selectieprocedure om te komen toen een (interim)bestuurder een vereiste is. Het feit dat de benoeming voor een periode van 6 maanden is doet hier niets aan af.

De adviseur wijst hier ook in het bijzonder op het gestelde in artikel 4 lid 2 van de statuten van SWCL het volgende gesteld:

Bij de selectie, de benoeming en ontslag van de Directeur en van de leden van de Raad van Toezicht worden de geldende wettelijke regels en voorschriften van Good Corporate Governance nageleefd.

Derhalve is er ook een statutaire verplichting om bij de benoeming de wettelijke regels en verplichtingen van Good Corporate Governance na te leven.

Afgezien van het voorgaande zij gesteld dat het aanstellen van een (interim) bestuurder ongeachte het feit dat het gaat om een korte periode zonder het volgen van enige procedure en zonder een objectieve en transparante toetsing van een kandidaat aan de profielschets geheel niet in overeenstemming is met de Code den de Landsverordening.

De adviseur kan gelet op het voorgaande niet anders stellen dan dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de gehanteerde werving en selectieprocedure voor de bestuurder nu er in zijn geheel geen transparante en objectieve werving en selectie heeft plaatsgevonden.



7.3 Toetsing benoeming bestuurder

In het schrijven van 18 januari 2021 heeft de Minister het volgende gesteld met betrekking tot de voordracht van de kandidaat:

“(…)

In de brief gedateerd 10 september 2020 aan SBTNO i.v.m. SCL, zijn de gegevens van de [REDACTED] aan de SBTNO ter toetsing aangeboden, zijnde de tijdelijk algemeen directeur. Echter wordt [REDACTED] vervangen door [REDACTED], MPS, MSc. Het is de voornemens om [REDACTED] voor de termijn van 6 maanden te benoemen in de functie van directeur, gelet op zijn studie en zijn ervaring. [REDACTED] is een zeer ervaren financieel en organisatiedeskundige met ruim 40 jaren ervaring in diverse private en publieke posities, waaronder controlerende accountant bij Big-4 accountantskantoren, directeur van diverse complexe ondernemingen waaronder zijn eigen adviesbureau en project ontwikkelingsbedrijven. [REDACTED] heeft vanaf 2014 tot en met 2017 de functie van Hoofd Financiën van het Openbaar Lichaam Bonaire bekleed. Vanaf 2019 is [REDACTED] als senior-adviseur van de Minister van Financiën van Curaçao aangesteld. Gelet op de bedoeling om slagvaardig te kunnen handelen in deze, is ervoor gekozen om thans geen lange werving- en selectietraject in te gaan. De te benoemen leden van de raad van commissarissen zullen onder meer belast zijn met de werving en selectie van een directeur binnen de 6 maanden na oprichting van de stichting.

De toetsing van de kandidaat [REDACTED] zelve, is door de SBTNO niet gedaan omdat zij daaraan niet toekomt aangezien de kandidaat kennelijk zonder enige werving en selectieprocedure is geselecteerd. Zoals reeds hiervoor en ook in mijn eerdere brieven aangegeven, is thans spoedeisendheid betracht opdat de operationalisering van de stichting spoed kan plaatsvinden. Gelet hierop bestaat het voornemen om bij de oprichting een interim-directeur/bestuurder aan te stellen voor de periode van maximaal zes (6) maanden.

(…)

Zoals reeds gesteld heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de gehanteerde werving- en selectieprocedure om te komen tot de voorgedragen kandidaat. Het voorgaande brengt conform artikel 9 lid 2 van de Landsverordening reeds met zich mee dat de adviseur niet anders kan stallen dat er ook zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming.

Afgezien van het feit dat er geen transparante werving en selectie heeft plaats gevonden om te komen tot de kandidaat, blijkt uit de stukken ook niet dat er een transparante en objectieve toetsing van de kandidaat aan de profielschets heeft plaatsgevonden dan wel dat er enige toetsing dan wel beoordeling van de kandidaat heeft plaatsgevonden dan wel een assessment is verricht.

Tevens dient gesteld te worden dat [REDACTED] door de Minister ook is voorgedragen ter benoeming als (interim) directeur van Stichting Curaçaose Lotterijen. Ook ten aanzien van deze benoeming heeft de Minister in afwijking van het advies van de adviseur besloten de benoeming voort te zetten. Gesteld dient te worden dat in het verlengde van het gestelde in artikel 5 lid 14 met betrekking tot belangenverstremgeling voor leden van de RvT, dit ook van toepassing is op de directeur. Het feit dat deze bepaling niet expliciet op de directeur van toepassing is verklaard doet hier niets aan af. Dat de directeur van de SCL niet tevens de directeur van SWCL kan zijn volgt tevens uit artikel 9 lid 13 van de statuten van SWCL waarin het volgende is bepaald:

De directeur van de Stichting De Curaçaose Loterijen, voornoemd, is bevoegd de vergaderingen van de Raad van Toezicht bij te wonen en daarin gevraagd of ongevraagd advies uit te brengen.

Gelet op de zwaarwegende bezwaren op grond van artikel 8 van de Landsverordening, het niet voldoen aan de vereisten van artikel 4 lid 2 van de statuten van SWCL als mede niet benoembaarheid van de kandidaat in verband met de belangenverstremgeling gelet op de voorgenomen benoeming van de kandidaat bij SCL kan de adviseur niet anders stellen dat er

zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat als (interim) bestuurder SWCL.

De Minister wordt geadviseerd om met in achtneming van de bepalingen van de Code en Landsverordening middels een open en transparante procedure een andere kandidaat te werven voor de functie van directeur.

Ook hier benadrukt de adviseur dat het niet in achtnemen van wettelijke en statutaire bepalingen met zich meebrengt dat conform artikel 2:21 BW de besluiten nietig dan wel vernietigbaar zijn. Artikel 2:21 BW stelt immers het volgende:

8 Transparante werving leden raad van commissarissen

Conform artikel 4.2. dient bij landsbesluit een entiteit te worden opgericht, welk belast is met advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders van de vennootschap. Deze entiteit heeft in ieder geval de volgende taken:

- het, in overleg met de raad van commissarissen en raad van bestuur van de verschillende vennootschappen, geven van adviezen inzake de te hanteren selectiecriteria en benoemingsprocedures voor commissarissen en bestuurders;
- de periodieke beoordeling van 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.

Ondanks het feit dat de adviseur sinds 2010 de Regering dan wel Ministers telkenmale gewezen heeft op de verplichting om een entiteit in de zin van artikel 4.2 op te richten is dit tot heden nog niet gebeurt.

De werving en selectie en voordracht van commissarissen geschiedt ook nog niet op een transparante en objectieve wijze in overeenstemming met de Code. De kandidaten die worden voorgedragen, worden doorgaans wel voorgedragen in overeenstemming met een profielschets doch is er geen procedure om op een objectieve en transparante wijze tot een selectie van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen te komen.

Het voorgaande is ook van belang om te bewerkstelligen dat de selectie van de voorgedragen kandidaten beter aansluit op de profielschets waarin de Minister voornemens is de kandidaat te benoemen. Het komt immers geregeld voor dat de voorgedragen kandidaten “nipt” aan de vereisten voldoen en dat de adviseur stelt geen zwaarwegende bezwaren te hebben daar de adviseur conform de Landsverordening slechts marginaal toetst. Ook valt het de adviseur op dat geregeld dezelfde kandidaten worden voorgedragen om benoemd te worden in de raad van commissarissen van verschillende entiteiten.

Tot nu toe worden de kandidaten formeel door de Ministers voorgedragen, doch zijn de voordrachten conform decennia bestendig gebruik feitelijk niet altijd afkomstig van de Ministers zoals blijkt uit voordrachtstukken die de adviseur in de omslagen aantreft. Enige transparante en objectieve werving en selectie van de kandidaten voor een commissariaat vindt derhalve nog niet plaats, waardoor niet gesteld kan worden dat de voordrachten geheel overeenkomstig de Code geschieden. Het uitgangspunt van Corporate Governance is dat zoals gesteld ook de werving en selectie van leden van de raad van commissarissen voor alle overheidsentiteiten op een objectieve en transparante wijze plaatsvindt.

De adviseur acht het van groot belang dat in overeenstemming met de Code niet alleen ten behoeve van bestuurder (directeur) een transparante en objectieve werving en selectie plaatsvindt maar dat dit eveneens voor de leden van de raad van commissarissen plaatsvindt.

De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstelligen dat gelijk aan de werving- en selectieprocedure voor bestuurders de leden voor de raad van commissarissen ook middels een transparante (open) procedure worden geworven en geselecteerd. Hiervoor kan volstaan worden met een verkorte transparante (open) werving en selectieprocedure door een door de overheid in te stellen entiteit of commissie op grond van de betreffende vastgestelde profielschetsen.

9 Toetsing Statutenwijziging SWCL

Voor de toetsing van de statutenwijziging SWCL 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. In de verlengde hiervan heeft de Raad van Minister de modelstatuten overheidsstichtingen Land Curaçao 11112011 vastgesteld en besloten dat alle stichtingen vallende onder de Landsverordening hun statuten overeenkomstig dienen aan te passen.

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. In het bijzonder dienen onnodige tekstuele veranderingen te worden vermeden, in verband met het behouden van uniformiteit in de tekst van statuten van alle overheidsstichtingen, alsook ter waarborging van de consistentie met de Code en de Landsverordening Corporate Governance. Voor het afwijken, moet in ieder geval sprake zijn van een voldoende rechtvaardiging. Daarvoor zal doorgaans een deugdelijke motivering aan ten grondslag moeten liggen.

Gesteld kan worden dat de bepalingen zoals vervat in de Statutenwijziging SWCL grotendeels in overeenstemming zijn met de bepalingen van de Modelstatuten voor overheidsstichtingen van het Land Curaçao van 11 november 2011. De adviseur heeft echter moeten constateren dat er op enkele punten ongemotiveerd is afgeweken van de modelstatuten dan wel dat er enige aanpassingen noodzakelijk zijn. De adviseur zal hierna de discrepanties met de modelstatuten belichten en van commentaar voorzien dan wel de nodige aanpassingen vermelden.

Met betrekking tot de **inleidende bepalingen** van de akte adviseert de adviseur om de definitie van Code als volgt te actualiseren:

“Code: Het Landsbesluit Code Corporate Governance Curaçao, P.B. 2014, no. 4 (G.T.)”

A.B. 2009 no. 96 is immers vervangen door een geldende tekst in P.B. 2014, no. 4 (G.T.).

Voor wat betreft de definitie van het Land in de inleidende bepalingen wordt geadviseerd om daarbij dezelfde definitie als in de geconsolideerde tekst van de Landsverordening corporate governance te hanteren, zijnde “de openbare rechtspersoon Curaçao”.

Met betrekking tot **artikel 6 lid 2** van de akte wordt gesteld dat het bestuur bestaat uit maximaal 3 bestuursleden. Gelet op de aard en omvang van de stichting is het voor de adviseur niet duidelijk waarom er niet volstaan kan worden met 1 bestuurslid. Indien er meerdere bestuursleden noodzakelijk zijn, zal dit deugdelijk moeten worden gemotiveerd.

Met betrekking tot de aanpassing in **artikel 9 lid 1** van de akte, waarin wordt bepaald dat de raad van commissarissen bestaat uit 3 natuurlijke personen heeft de adviseur in beginsel geen bezwaar.

Met inachtneming van het hierboven gestelde heeft de adviseur geen bezwaren tegen de voorgenomen statutenwijziging SWCL met dien verstande dat het gestelde in paragraaf 9 van dit advies in acht wordt genomen. De adviseur benadrukt dat de statutenwijziging SWCL pas kan plaatsvinden nadat aan alle voorwaarden daartoe is voldaan.

10 Conclusie en Advies

- De Minister heeft het voornemen met betrekking tot de statutenwijziging SWCL niet gemotiveerd aan de adviseur gemeld.
- De stichting SWCL is kennelijk sinds zijn oprichting nimmer geoperationaliseerd.
- De benoemingstermijn van de thans in de Kamer van Koophandel ingeschreven leden van de Raad van Toezicht en directeur is reeds verstreken.
- Opdat de statutenwijziging van SWCL kan plaatsvinden dient als eerste SWCL te worden geoperationaliseerd. Voorafgaand aan de statutenwijziging dienen de leden van de RvT alsmede de directeur van SWCL te worden benoemd met in achtneming van de wettelijke en statutaire bepalingen.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de raad van commissarissen dan wel de Raad van Toezicht van SWCL.
- De benoeming van de voorgedragen kandidaten als leden van de Raad van Toezicht SWCL is in strijd zijn met het gestelde in artikel 5 lid 14 onder e van de statuten van SWCL. De adviseur komt gelet hierop niet toe aan de toetsing van voorgedragen kandidaten aan de profielschets en kan niet anders stellen dat er zwaarwegende bezwaren zijn tegen de voorgenomen benoeming van alle drie de kandidaten.
- De Minister wordt geadviseerd om andere kandidaten voor te dragen ter benoeming als leden van de RvT van SWCL die zowel voldoen aan de statutaire vereisten als aan de profielschets met in achtneming van het gestelde in dit advies.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets voor de statutair directeur (directie/bestuurder) van SWCL.

- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de gehanteerde werving- en selectieprocedure voor de bestuurder/directeur nu er in zijn geheel geen transparante en objectieve werving en selectie heeft plaatsgevonden alsmede de strijdigheid met de statutaire bepalingen zoals aangegeven in dit advies.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen benoeming van de voorgedragen kandidaat als (interim) bestuurder SWCL van wege het ontbreken van een transparante en objectieve werving- en selectieprocedure en toetsing om te komen tot de voorgedragen kandidaat alsmede de strijdigheid met de statutaire bepalingen zoals aangegeven in dit advies.
- De Minister wordt geadviseerd om met in achtneming van de bepalingen van de Code en Landsverordening middels een open en transparante procedure een andere kandidaat te werven voor de functie van directeur.
- De adviseur adviseert de Raad van Ministers te bewerkstellingen dat naar analogie van de werving- en selectieprocedure voor bestuurders ook de leden voor de raad van commissarissen middels een transparante (open) werving- en selectieprocedure worden geworven en geselecteerd.
- Met inachtneming van het gestelde in dit advies heeft de adviseur geen bezwaren tegen de Statutenwijziging SWCL. De adviseur benadrukt dat de Statutenwijziging pas kan plaatsvinden nadat aan alle voorwaarden daartoe is voldaan.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President