

Aan De Raad van Ministers
Dtkv: De Minister van Sociale
Ontwikkeling, Arbeid en Welzijn
Mevr. R. Larmonie-Cecilia
Prinsenstraat 86
Curaçao

Uw nummer 2016/038349 Uw brief van: 28 september 2016 Ons nummer: 31102016.01 Willemstad, 31 oktober 2016
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot benoeming commissarissen bij SEFBA
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels besluit van 28 september 2016 (zaaknummer: 2016/038349) van de Raad van Ministers, ontvangen op 3 oktober 2016, is het voornemen inhoudende de benoeming van drie kandidaten als leden van de raad van commissarissen van Fundashon pa Stimula Edukashon i Formashon den Bario (hierna: SEFBA) aan de adviseur gemeld.

Op 23 juli 2013 (nummer: 23072013.01) heeft de adviseur reeds advies uitgebracht over de voorgenomen benoeming van een commissaris bij SEFBA. Voornoemd advies moet als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaten ter benoeming als leden van de raad van commissarissen van SEFBA e.e.a. aansluitend op het eerder uitgebracht advies.

2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Besluit Raad van Ministers van 28 september 2016 (zaaknummer: 2016/038349);
- Brief van de Minister van Sociale Ontwikkeling, Arbeid en Welzijn (hierna: de Minister) van 28 september 2016 aan de Raad van Ministers met het voornemen (zaaknummer: 2016/038349);
- CV van de voorgedragen kandidaten;
- Statuten van SEFBA d.d. 22 oktober 2012; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SEFBA van 28 oktober 2016.

3 Toetsing voornemen benoeming commissarissen

Bij het raadplegen van de informatie in de omslag was gebleken dat bepaalde informatie ontbrak. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur op 13 oktober 2016 (nummer: 13102016.01) aan de Minister verzocht om nadere informatie. Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

%)

Specifieke profielschets

Conform artikel 9 tweede lid van de statuten van SEFBA worden de leden van de raad van commissarissen benoemd door de Minister van Onderwijs, Wetenschap, Cultuur en Sport met inachtneming van een vooraf door de

minister voor ieder lid van de raad van commissarissen vastgestelde profielschets (zijnde: de specifieke profielschets). Ter zijde wordt hierbij opgemerkt dat de adviseur bij het behandelen van een ander dossier inzake SEFBA heeft begrepen dat de Minister van Sociale Ontwikkeling, Arbeid en Welzijn (hierna: de Minister) is gemachtigd inzake SEFBA.

De adviseur heeft nimmer melding ontvangen van het voornemen inhoudende het voornemen tot de vaststelling van een specifiek profielschets voor SEFBA. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt, dat het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van SEFBA met inachtneming van de specifieke profielschets in casu niet alleen een vereiste van de Code maar tevens van de statuten van SEFBA is. Naar aanleiding daarvan kan worden betoogd dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een vastgestelde specifieke profielschets nietigheid dan wel vernietigbaarheid van die benoeming met zich kan meebrengen op grond van artikel 21 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

Gelet op de voornoemde mogelijke consequenties wordt geadviseerd om de concept specifieke profielschets te doen toekomen aan de adviseur opdat tegelijkertijd zowel over de concept specifieke profielschets als over de voorgenomen benoeming van de kandidaten advies kan worden uitgebracht. Waarna de specifieke profielschets kan worden vastgesteld, gevolgd door de benoeming van de kandidaten conform de bepalingen van de Code en de statuten van SEFBA.

Melding van de kandidaten

Gesteld kan worden dat de brief van de Minister van 28 september 2016 aan de Raad van Ministers een verwijzing omvat naar een e-mail van de politieke partij PS aan de Minister, waarin ook is aangegeven wie als voorzitter is voorgedragen. Een motivering betreffende de voorgedragen kandidaten, anders dan een kopie van hun CV, ontbreekt.

In casu wordt dan ook verwezen naar eerdere adviezen, waaronder het advies betreffende een benoeming bij Caribbean Research & Management of Biodiversity (Carmabi) Foundation met nummer 12082014.01 is gesteld dat, vooruitlopend op de strikte naleving van de bepalingen in de Landsverordening corporate governance, wordt geadviseerd om de voordrachten voldoende te motiveren waarbij tevens expliciet wordt aangegeven ter invulling van welke functie dan wel vacature de kandidaten worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welke profiel zij worden voorgedragen. Daarbij moet worden opgemerkt dat het niet voldoende is om louter het gestelde in het CV van de betreffende kandidaat aan te halen en/of alleen te stellen dat de betreffende kandidaat een HBO werk- en denkniveau heeft en aan een profielschets voldoet dan wel over een bepaalde ervaring beschikt zonder dat nader met (additionele) feiten te onderbouwen dan wel moet dat genoegzaam blijken uit het CV van de betreffende kandidaat.

In lijn met die eerdere adviezen had het op de weg van de Minister gelegen om bij de voorgedragen kandidaten aan te geven ter invulling van welke functie dan wel vacature de kandidaten worden voorgedragen dan wel te vermelden ter invulling van welke profiel zij worden voorgedragen. Desondanks is dat niet geschied. Volledigheidshalve wordt hierbij gesteld dat het melden dat een kandidaat als voorzitter van de raad van commissarissen wordt voorgedragen, is niet voldoende, immers ieder lid moet ook aan een specifiek profiel voldoen

De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om in het vervolg volledigheidshalve ook bij meldingen omtrent het voornemen tot benoeming van kandidaten te vermelden uit hoeveel personen de raad van toezicht dan wel de raad van commissarissen dan wel het bestuur van de betreffende stichting dan wel vennootschap bestaat en aan welk profielschets die leden voldoen. . (õ) +

Desondanks is de onderhavige melding van de kandidaten geheel ongemotiveerd geschied.

Voor wat betreft mevrouw ██████ blijkt uit haar CV dat zij een aan ambtenaar gelijkgestelde functie heeft bij het Land. Conform artikel 9 lid 3 van de statuten van SEFBA kan een ambtenaar dan wel aan een ambtenaar gelijkgestelde geen lid zijn van de raad van commissarissen van SEFBA. De benoeming van een ambtenaar dan wel aan een ambtenaar gelijkgestelde zou dan nietigheid met zich meebrengen. Mocht mevrouw ██████ inmiddels niet meer een aan ambtenaar gelijkgestelde functie bekleden dan ontvangt de adviseur graag een aangepaste CV van mevrouw ██████.

Na een voorlopige toetsing van het voornemen betreffende de heer ██████ aan de hand van zijn CV blijkt vooralsnog niet dat hij een toezichthoudende functie heeft bekleed dan wel over een daaraan vergelijkbare bestuurservaring beschikt.

Hierbij wordt ook verwezen naar de eerdere adviezen, waarin is 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 welke profiel een kandidaat is voorgedragen, kan de adviseur, indien ook uit het CV van de kandidaat niet afdoende blijkt of de betreffende kandidaat aan een bepaald profiel voldoet, niet anders oordelen dan dat er zwaarwegende bezwaren bestaan tegen een voorgenomen benoeming. Het feit dat de kandidaat voldoet aan de vereiste opleiding van tenminste HBO-niveau, impliceert niet automatisch dat die persoon ook bekwaam is om een toezichthoudende functie bij een naamloze vennootschap of stichting te bekleden. De opleiding en ervaring van een voorgedragen kandidaat dienen immers ook aan te sluiten bij de specifieke

profielchets in samenhang met de doelstelling en/of aard van de betreffende vennootschap of stichting. Op grond daarvan dient ook te zijn voldaan aan de vereiste bestuurservaring.

Verzochte informatie

Conform artikelen 8 en 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur alsnog gaarne een motivering, waaruit de geschiktheid van deze kandidaten voor de functie van commissarissen bij SEFBA blijkt, inhoudende onder meer:

- Melding van de concept specifieke profielchets voor de leden van de raad van commissarissen van SEFBA ter toetsing;
- De mededeling ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen ter benoeming met de onderbouwing daarvan;
- De gronden waaruit blijkt dat de heer ████████ voldoet aan de vereiste toezichhoudende ervaring dan wel bestuurservaring;
- Indien mevrouw ████████ niet meer een aan een ambtenaar gelijkgestelde functie bekleedt, dan ontvangt de adviseur gaarne een aangepaste CV van mevrouw ████████; en
- De mededeling van de profiel waarin de huidige lid van de raad van commissarissen van SEFBA conform het concept specifieke profielchets dient te gelden.

Ter wille van een snellere afhandeling kan de verzochte informatie eveneens per e-mail aan de adviseur worden verstuurd. In het kader van de wettelijke termijn waarin de adviseur na ontvangst van een melding een advies moet uitbrengen, ontvangt de adviseur de verzochte informatie zo spoedig mogelijk, doch binnen vijf werkdagen na dagtekening van dit schrijven zijnde uiterlijk op 18 oktober 2016. Mocht u aan de hand van het bovenvermelde vragen of opmerkingen hebben, dan kunt u contact opnemen met de adviseur.

(ō)+

Op voornoemd verzoek heeft de adviseur geen reactie ontvangen.

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de statuten van SEFBA bestaat de raad van commissarissen uit minimaal drie en maximaal vijf natuurlijke personen. Conform lid 2 van artikel 9 van de statuten van SEFBA worden de leden van de raad van commissarissen benoemd door de Minister van Onderwijs, Wetenschap, Cultuur en Sport met inachtneming van een vooraf door de Minister voor ieder lid van de raad van commissarissen vastgestelde profielchets (hierna: de specifieke profielchets). Zoals reeds eerder gesteld, de adviseur heeft bij het behandelen van een andere melding inzake SEFBA begrepen dat de Minister van Sociale Ontwikkeling, Arbeid en Welzijn (hierna: de Minister) is gemachtigd inzake SEFBA.

In casu dient betreffende de bevoegdheid van de Minister met betrekking tot het vaststellen van de specifieke profielchets het volgende te worden gesteld. Op grond van artikel 8 van de Landsverordening corporate governance dient de verantwoordelijke minister voorafgaand aan het vaststellen van een specifieke profielchets van een raad van commissarissen een melding te doen aan de adviseur. Een dergelijke melding heeft betreffende SEFBA nimmer plaatsgevonden. Van een rechtsgeldige specifieke profielchets van de raad van commissarissen van SEFBA is er dan ook geen sprake.

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

Het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van SEFBA met inachtneming van de specifieke profielchets is in casu niet alleen een vereiste van de Code maar tevens van de statuten van SEFBA. Naar aanleiding daarvan kan worden betoogd dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een specifieke profielchets nietigheid dan wel vernietigbaarheid van die benoeming met zich kan meebrengen op grond van artikel 21 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de voorgedragen kandidaten als leden van de raad van commissarissen van SEFBA.

Overigens kan bij het raadplegen van het CV van de voorgedragen kandidaat, mevrouw [REDACTED], worden afgeleid dat zij op dit moment de functie bekleedt van een aan een ambtenaar gelijkgestelde functionaris. Middels een eerdere melding heeft de adviseur van de verantwoordelijke minister bij die melding begrepen dat haar contract zou zijn beëindigd. Nu er sindsdien enige tijd overheen is gegaan, is het niet duidelijk of dit aangeleverd CV bij deze melding de huidige situatie al dan niet weergeeft. Vanwege het uitblijven van een reactie op het verzoek om nadere informatie van de adviseur, zal de adviseur uitgaan van de informatie zoals opgenomen in het aangeleverd CV. In overeenstemming met artikel 9 lid 3 van de statuten van SEFBA kan een ambtenaar geen lid zijn van de raad van commissarissen van SEFBA. Aangezien de kandidaat een functie bekleedt dat aan een ambtenaar gelijkgesteld is, is zij eveneens niet benoembaar tot commissaris van SEFBA ook al zou er in casu een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen van SEFBA zijn. Ook op grond van het voorgaande is er in casu zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw [REDACTED] als lid van de raad van commissarissen van SEFBA.

Volledigheidshalve wordt hierbij gewezen op het belang om telkens bij elke melding een up-to-date CV van de betreffende kandidaat dan wel kandidaten aan te bieden.

4 Code Corporate Governance

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

5 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.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij wederom geadviseerd te bewerkstelligen dat zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder commissaris van SEFBA, zoals voorgeschreven door de statuten van SEFBA en de Code wordt vastgesteld, zodat de kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt wederom geadviseerd om bij de voordrachten van kandidaten de bepalingen in de Landsverordening corporate governance na te leven, zodat de voordrachten genoegzaam worden gemotiveerd.

Bij meldingen dient expliciet de samenstelling van de raad van commissarissen te worden aangegeven en ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen.

- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om telkens bij elke melding een *up-to-date* CV van de betreffende kandidaat dan wel kandidaten aan te bieden.



- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van mevrouw ██████ als lid van de raad van commissarissen van SEFBA, in het bijzonder vanwege het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van SEFBA en de Code alsmede vanwege het feit dat zij een aan ambtenaar gelijkgestelde functie bekleedt.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de heer ██████ en de heer ██████ als lid van de raad van commissarissen van SEFBA, vanwege het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van SEFBA en de Code.

SBTNO

De adviseur corporate governance

SBTNO website