

Aan dtkv De Raad van Ministers
De Minister Verkeer, Vervoer &
Ruimtelijke Planning
Mevrouw Zita Jesus-Leito
Seru Attatat Perceel C
Alhier

Uw nummer 2017/020326 Uw brief van: 22 juni 2017 Ons nummer: 24072017.01 Willemstad, 24 juli 2017
(letter):
Onderwerp: Voornemen tot herbenoeming leden van de RvC
en vaststelling profielschets SMC
(art. 8 en 9 PB 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels verzoek van 22 juni 2017 (zaaknummer: 2017/020326) van de Minister van Verkeer, Vervoer & Ruimtelijke Planning (hierna: de Minister), ontvangen op 26 juni 2017, is het voornemen inhoudende de goedkeuring van de profielschets van de raad van commissarissen van Stichting Monumentenfonds Curaçao (hierna: SMC) alsmede de herbenoeming van twee leden van de raad van commissarissen van SMC aan de adviseur gemeld.

Op grond van artikel 8 en 9 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 Corporate Governance dan wel voldoet aan de statuten van de entiteit en aan de toepasselijke regels .
In het advies geeft de adviseur corporate governance gemotiveerd aan of er al dan niet zwaarwegende bezwaren zijn tegen het gemelde voornemen.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Verzoek van de Minister van 22 juni 2017 (zaaknummer: 2017/020326);
- Brief van 16 juni 2017 van de SMC aan de Minister met betrekking tot herbenoeming kandidaten voor de raad van commissarissen en vaststelling profielschetsen.
- Profielschetsen RvC Stichting Monumentenfonds Curaçao (hierna: profielschets SMC);
- Aftreedrooster raad van commissarissen SMC;
- Statuten van SMC, laatstelijk gewijzigd op 27 juni 2013; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van SMC van 20 juli 2017.

3 Toetsing voornemen (her)benoeming commissaris

Bij het raadplegen van de informatie in de omslag was gebleken dat bepaalde informatie ontbrak. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur middels brief d.d. 30 juni 2017 (nummer: 30062017.02) aan de Minister verzocht om nadere informatie. Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

“(…)

Bij het raadplegen van de aangeleverde documenten heeft de adviseur geconstateerd dat de motivering van de Minister betreffende de voorgenomen (her)benoemingen geheel ontbreekt.

Ook blijkt, vooralsnog niet uit de stukken dat er tijdens de Minister een zorgvuldige overweging heeft plaatsgevonden in overeenstemming met artikel 2.10 van de Code.

Wel is een zeer summier niet ondertekende “Verslag evaluatie functioneren kandidaten voor herbenoeming” in de stukken aangetroffen.

Voorts ontbreekt de informatie ter invulling van welk profiel het voornemen bestaat om de leden te (her)benoemen als commissarissen bij SMC. Ook ontbreekt de informatie omtrent de huidige samenstelling van de raad van commissarissen van SMC in het bijzonder de achtergrond en profiel van de huidige leden van de raad van commissarissen.

Conform artikel 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur gaarne alsnog het volgende:

- De motivering betreffende de voorgenomen (her)benoeming van [REDACTED] bij SMC;
- De mededeling ter invulling van welk profiel het voornemen bestaat om [REDACTED] te (her)benoemen als commissaris bij SMC alsmede de onderbouwing daarvan;
- Nadere onderbouwing van de evaluatie van de leden die ter (her)benoeming zijn voorgedragen; en
- De informatie omtrent de huidige samenstelling van de raad van commissarissen van SMC (achtergrond en profiel van de leden van de raad van commissarissen);

Ter wille van een snellere afhandeling kan de verzochte informatie eveneens per e-mail [REDACTED] 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 7 juli 2017.

(…)”

Op voornoemd verzoek van de adviseur heeft de adviseur ook na herhaald verzoek geen reactie mogen ontvangen.

De Minister heeft het voornemen tot de herbenoeming van de twee leden zoals gesteld geheel ongemotiveerd aan de adviseur gemeld.

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

De beoordeling van elk commissaris dient echter te geschieden conform artikel 4.2 van de Code. Conform artikel 4.2 van de Code dient een entiteit bij landsbesluit te worden opgericht die belast is met de advisering van de overheid inzake de selectie en benoeming van commissarissen en bestuurders. Die entiteit heeft ook als taak de periodieke beoordeling van het functioneren van individuele commissarissen.

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

Hierbij wordt ook verwezen naar het advies van de adviseur van 25 juli 2017 inzake DC ANSP (nummer: 25072016.02) waarin aan de verantwoordelijke minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers is geadviseerd om de meldingen omtrent herbenoemingen nader te onderbouwen door de evaluatie dan wel beoordelingen van de kandidaten omtrent hun functioneren als commissaris aan de adviseur te doen toekomen.

De adviseur heeft in de stukken wel een "verslag evaluatie functioneren kandidaten voor herbenoeming" van SMC aangetroffen, waaruit blijkt dat de kandidaten naar tevredenheid van de raad hebben gefunctioneerd.

Een zorgvuldige heroverweging conform artikel 2.1 van de Code en de vereiste motivering conform artikel 9 van de Landsverordening heeft de adviseur niet mogen ontvangen.

Gelet op het voorgaande heeft de adviseur zwaarwegende bezwaren tegen de voorgenomen herbenoeming van [REDACTED] als leden van de raad van commissarissen van SMC.

4 Toetsing voornemen tot vaststelling profielschets

Bij besluit d.d. 22 september 2010 no. 2010/55035 is door het Land een algemene profielschets vastgesteld voor de leden van de raad van commissarissen van de overheidsentiteiten (hierna: de Algemene Profielschets). De voormalige adviseur corporate governance Stichting overheidsaccountantsbureau (hierna: SOAB) heeft bij schrijven d.d. 27 oktober 2010 met kenmerk 10/0924C/JC onder andere geadviseerd om alsnog een specifieke profielschets voor de raad van commissarissen per overheidsentiteit vast te stellen, waarin concreet rekening wordt gehouden met de aard en omvang van de bedrijfsactiviteiten alsook de specifieke risico's van de betreffende overheidsentiteit (hierna: het Advies SOAB).

Daarvoor dient onder meer te worden gekeken naar de doelomschrijving zoals opgenomen in de statuten van de betreffende stichting samen met de wijze waarop de betreffende stichting haar doel moet trachten te realiseren. Ook zou kunnen worden gekeken naar de specifieke uitdagingen zowel op korte als op lange termijn waarmee de betreffende stichting te kampen heeft (zal kunnen) hebben.

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 toezichhoudende, 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.

Conform het voorgaande dient de profielschets het volgende te omvatten:

- Een profiel voor iedere afzonderlijke commissaris dan wel een groep van commissarissen, de samenstelling van de raad van commissarissen alsmede de grote (omvang) van de raad van commissarissen oftewel het aantal commissarissen; en
- De profielschets en samenstelling dienen zo concreet mogelijk te worden opgesteld opdat de voorgedragen kandidaten hieraan kunnen worden getoetst.

Het voorgaande dient conform artikel 8 van de Landsverordening gemotiveerd aan de adviseur te worden gemeld.

4.1 Omvang en samenstelling van de raad van commissarissen

In de profielschets SMC is een algemene schets van het werkgebied, de omvang van de organisatie en mogelijke risico's alsmede de omvang en samenstelling van de raad van commissarissen opgenomen. In het schrijven 16 juni 2017 van de SMC wordt gesteld dat op korte termijn naar de mogelijkheid gekeken zal worden om de omvang van de raad van commissarissen terug te brengen van 7 naar 5 commissarissen.

De profielschets SMC zal bestaan uit 4 profielen en een aanvullend profiel voor de voorzitter:

- Een profiel voor een Financieel Expert;
- Een profiel voor een Juridisch Expert;
- Een profiel voor een Technische Expert;
- Een profiel voor een Algemeen Management Expert; en
- Een profiel voor de voorzitter van de raad van commissarissen (rol, te combineren met een functie binnen de Raad).

De SMC heeft slechts vier profielen aangeleverd. De SMC heeft niet gesteld hoe de samenstelling eruit zal zien als de raad van commissarissen zal bestaan uit 5 leden. Gezien het feit dat de SMC gesteld heeft het aantal commissarissen te willen verlagen naar 5 leden is het aan te raden om eveneens 5 profielen op te stellen in plaats van vier. Een vijfde profiel zou kunnen zijn een profiel voor een Commercieel Expert dan wel voor een Expert op het gebied van werelderfgoed dan wel monumenten.

Met betrekking tot de 4 profielen zij het volgende gesteld.

Uitgangspunt voor alle profielen dient te zijn dat de raad van commissarissen een orgaan is van de stichting dat collegiaal dient te functioneren. Het is echter niet ongebruikelijk dat binnen de raad van commissarissen sprake is van een takenverdeling. Die takenverdeling is een interne aangelegenheid van de raad van commissarissen. Gewaarborgd dient wel te worden dat de wijze van toezicht op en advisering aan het bestuur van de stichting gebeurd vanuit de raad van commissarissen als college en niet door individuele leden vanuit de raad van commissarissen. Het is in beginsel de raad van commissarissen als orgaan die zich moet richten tot het bestuur en niet individuele commissarissen.

4.2 Specifieke profielen voor de leden van de raad van commissarissen

Met betrekking tot de specifieke profielen heeft de adviseur de volgende kanttekeningen.

De onder paragraaf de algemene taken bij ieder profiel opgenomen taken zijn merendeel taken die de raad als orgaan toekomen en niet taken die de individuele commissaris toekomen. Geadviseerd wordt om deze taken apart op te nemen als algemene taken van de raad van commissarissen.

Profiel Financieel Expert RvC

Onder paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

- “beoordeelt de financieel-economische voornemens op budgettaire gevolgen en op inpasbaarheid binnen de begroting, bespreekt alternatieven met de directie en de raad.”
- “adviseert de raad en de directeur over de financiële en bedrijfsmatige meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende financieel-economische vraagstukken en beslissingen.”

Zoals gesteld, de raad van commissarissen is een orgaan van de stichting dat collegiaal dient te functioneren.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de individuele adviesrol jegens de directie dan wel directeur te doen vervallen en om de bovenstaande specifieke taken van de lid van de raad van commissarissen van SMC in het profiel van Financieel expert RvC als volgt te wijzigen:

- beoordeelt de financieel-economische voornemens op budgettaire gevolgen en op inpasbaarheid binnen de begroting, bespreekt alternatieven binnen de raad van commissarissen.
- adviseert de raad van commissarissen over de financiële en bedrijfsmatige meerjarenstrategie alsmede in strategische of gevoelig liggende financieel-economische vraagstukken en beslissingen.

Geadviseerd wordt om de paragraaf Opleiding en ervaring als volgt aan te vullen:

- ervaring in een toezichhoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;

Profiel Juridisch Expert RvC

Onder paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

- “Adviseert de raad en directeur over de juridische mogelijkheden passen binnen de meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende beleidsbeslissingen;”

Zoals reeds gesteld, de raad van commissarissen is een orgaan van de stichting dat collegiaal dient te functioneren.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de bovenstaande specifieke taak van de lid van de raad van commissarissen van SMC in het profiel van Juridisch expert als volgt te wijzigen:

- Adviseert de raad over de juridische aspecten betreffende de meerjarenstrategie alsmede in strategische of gevoelig liggende beleidsbeslissingen;

Geadviseerd wordt om de paragraaf Opleiding en ervaring als volgt aan te vullen:

- ervaring in een toezichhoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;

Profiel Technisch Expert RvC

Onder paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

- “beoordeelt de voornemens en budgetten aangaande [werkveld] op technische gevolgen en op inpasbaarheid binnen de visie en strategie, bespreekt alternatieven met de directie en raad;
- adviseert de raad en directeur over meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende vraagstukken en beslissingen op technisch gebied”

Zoals reeds gesteld, de raad van commissarissen is een orgaan van de stichting dat collegiaal dient te functioneren.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de bovenstaande specifieke taken van de lid van de raad van commissarissen van SMC in het profiel Technisch expert als volgt te wijzigen:

- Beoordeelt de voornemens en budgetten aangaande technische aspecten betreffende het beheer van SMC op technische gevolgen en op inpasbaarheid binnen de visie en strategie, bespreekt alternatieven binnen de raad van commissarissen;
- Adviseert de raad over meerjarenstrategie op technische gebied alsmede in strategische of gevoelig liggende vraagstukken en beslissingen op technisch gebied

Bij de eerste taken dienen ook het [werkveld] nader te worden ingevuld.

Geadviseerd wordt om de paragraaf Opleiding en ervaring als volgt aan te vullen:

- ervaring in een toezichthoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;

Onder paragraaf Specifieke kennis dient het werkveld te worden vermeld.

Profiel Algemeen Management Expert RvC

Onder paragraaf specifieke taken is onder meer het volgende opgenomen:

- beoordeelt de (financieel, commercieel, personeel, juridische) voornemens op algemeen organisatorische gevolgen en op inpasbaarheid binnen de algemene visie en strategie, bespreekt alternatieven met de directie en de raad;
- adviseert de raad en directeur over algemeen en bedrijfsmatige meerjarenstrategie en is sparringpartner en vertrouwenspersoon in strategische of gevoelig liggende organisatorische en commerciële vraagstukken en beslissingen.

Zoals gesteld, de raad van commissarissen is een orgaan van de stichting dat collegiaal dient te functioneren.

Met inachtneming van het voorgaande wordt geadviseerd om de individuele adviesrol jegens de directie dan wel directeur te doen vervallen en om de bovenstaande specifieke taken van de lid van de raad van commissarissen van SMC in het profiel van Algemeen Adviseur als volgt te wijzigen:

- beoordeelt de (financieel, commercieel, personeel, juridische) voornemens op algemeen organisatorische gevolgen en op inpasbaarheid binnen de algemene visie en strategie en bespreekt alternatieven binnen de raad;
- adviseert de raad over algemeen en bedrijfsmatige meerjarenstrategie alsmede in strategische of gevoelig liggende organisatorische en commerciële vraagstukken en beslissingen.

Geadviseerd wordt om de paragraaf Opleiding en ervaring als volgt aan te vullen:

- ervaring in een toezichthoudende functie dan wel ervaring in een vergelijkbare bestuursfunctie;
- affiniteit met de doelstelling en werkgebied van de stichting.

Met betrekking tot het aanvullend profiel voor de voorzitter van de raad van commissarissen SMC heeft de adviseur geen aanvulling.

5 Overige

Uit de beoordeling van de statuten van de SMC zoals bij de KvK geregistreerd, blijkt dat deze niet geheel in overeenstemming zijn met de modelstatuten welke door de overheid is vastgesteld. In artikel 9 tweede lid van de statuten van SMC staat dat de raad van commissarissen voor ieder lid een profielschets vaststelt. Conform de model statuten is het de Minister die voor ieder lid een profielschets vaststelt.

6 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 geadviseerd om de voordrachten van kandidaten gemotiveerd aan de adviseur te melden.
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt geadviseerd om bij de voordrachten van kandidaten expliciet de samenstelling van de raad van commissarissen aan te geven en ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen
- De Minister, de Regering, dan wel de Raad van Ministers wordt geadviseerd om bij herbenoeming van kandidaten zorg te dragen voor een zorgvuldige overweging zoals vereist op grond van artikel 2.10 van de Code.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de herbenoeming van ██████████ als leden van de raad van commissarissen van SMC, vanwege onder andere het ontbreken van een motivering en een zorgvuldige overweging zoals vereist op grond van artikel 2.10 van de Code e.e.a. zoals gesteld in dit advies.
- Met inachtneming van hetgeen gesteld is in dit advies heeft de adviseur geen zwaarwegende bezwaren tegen de vaststelling van de profielschets SMC.
- De Minister dan wel de regering wordt geadviseerd om te bewerkstelligen dat de profielschets SMC conform het gestelde in dit advies wordt aangevuld en aangepast.

SBTNO

De adviseur corporate governance

cc. Minister-President
Minister van Financiën