

Aan
dtkv
De Raad van Ministers
De Minister van Economische
Ontwikkeling
De heer Stanley M. Palm
AmiDos Building, Pletterijweg 43
Alhier

Uw nummer 2015/051340 Uw brief van: 14 oktober 2015 Ons nummer: 06112015.01 Willemstad, 6 november 2015
(letter):
Onderwerp: Voorgenomen benoeming commissaris
Fundashon Marshe (art. 9 P.B. 2014, no. 3 (GT))
Bijlage(n):

1 Inleiding

Middels besluit van 14 oktober 2015 van de Raad van Ministers met zaaknummer 2015/051340, ontvangen op 15 oktober 2015, is het voornemen inhoudende de benoeming van een kandidaat als lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe ongemotiveerd aan de adviseur gemeld.

Op onder andere 26 juni 2014 heeft de adviseur reeds advies met nummer 26062014.01 uitgebracht betreffende het voornemen tot het benoemen van een lid van de raad van toezicht (inmiddels lid van de raad van commissarissen vanwege een statutenwijziging) van Fundashon Marshe.

Voornoemde adviezen moeten, voor zo ver van toepassing, als integraal onderdeel worden gezien van dit advies. De adviseur zal in dit advies daarom volstaan met de toetsing van de voorgedragen kandidaat ter benoeming als lid van de raad van commissarissen van Fundashon e.e.a. aansluitend op de eerder uitgebrachte adviezen.

2 Ontvangen en geraadpleegde relevante documenten

- Besluit Raad van Ministers van 14 oktober 2015 (zaaknummer 2015/051340);
- Brief van de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) van 9 oktober 2015 aan de Raad van Ministers met de voordracht van de kandidaat (zaaknummer: 2015/051340);
- CV van de kandidaat;
- Statuten van Fundashon Marshe 25 februari 2015; en
- Online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Fundashon Marshe van 6 november 2015.

3 Toetsing voornemen tot benoeming commissaris

Bij het raadplegen van de informatie in de omslag is gebleken dat bepaalde informatie ontbrak. Naar aanleiding daarvan heeft de adviseur op 26 oktober 2015 aan de Minister verzocht om nadere informatie (adviesnummer 26102015.01). Daarin is het volgende gesteld dan wel verzocht:

¶)

In overeenstemming met artikel 9 lid 1 van de statuten van Fundashon Marshe bestaat de raad van commissarissen uit minimaal drie (3) en maximaal vijf (5) natuurlijke personen. Conform artikel 9 lid 2 van de statuten van Fundashon Marshe worden de leden van de raad van commissarissen benoemd door de Minister van Economische Ontwikkeling (hierna: de Minister) met inachtneming van een vooraf door de Minister voor ieder lid van de raad van commissarissen vastgestelde profielschets (hierna: de specifieke profielschets). In de omslag is de specifieke profielschets niet aangetroffen. Volledigheidshalve wordt hierbij gesteld dat deze voornemen tot benoeming van een commissaris bij Fundashon Marshe de eerste is sinds de statutenwijziging van Fundashon Marshe van 25 februari 2015. De nieuwe statuten omvatten voor wat betreft de benoemingen -vergeleken met de oude statuten- andere vereisten.

De adviseur heeft nimmer melding ontvangen van het voornemen inhoudende de vaststelling van een specifieke profielschets voor Fundashon Marshe. Volledigheidshalve wordt hierbij opgemerkt dat het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe met inachtneming van de specifieke profielschets in casu niet alleen een vereiste is van de Code maar tevens van de statuten van Fundashon Marshe. Naar aanleiding daarvan kan worden betoogd dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een 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 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 kandidaat advies kan worden uitgebracht. Waarna de specifieke profielschets kan worden vastgesteld, gevolgd door de benoeming van de kandidaat conform de bepalingen van de Code en de statuten van Fundashon Marshe.

Alhoewel de adviseur nog geen (concept) specifieke profielschets heeft om de kandidaat eraan te toetsen, heeft de adviseur het CV van de kandidaat geanalyseerd. Uit het CV van de kandidaat blijkt voornamelijk dat de door haar genoten opleiding en opgedane werkervaring conform het aangeleverde CV voornamelijk niet kunnen worden gekwalificeerd als op een HBO-niveau. Tevens blijkt voornamelijk dat zij geen toezichthoudende functie heeft bekleed dan wel een vergelijkbare bestuurservaring heeft. Ook uit de overige informatie zoals opgenomen in het CV van betrokkene volgt eveneens niet dat zij op andere wijze vergelijkbare (genoegzame) toezichthoudende ervaring dan wel kennis heeft opgedaan.

Overigens in het advies van de adviseur van 5 oktober 2015 met nummer 05102015.02 is samengevat geadviseerd om conform de Slotverklaring van de statuten van Fundashon Marshe de juiste benaming bij de functie van de leden van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe te hanteren bij het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao. Uit het online uittreksel van het Handelsregister van de Kamer van Koophandel van Curaçao van Fundashon Marshe van 26 oktober 2015 blijkt dat die correcties nog niet zijn doorgevoerd. De adviseur gaat desondanks conform de Slotverklaring van de statuten van Fundashon Marshe ervan uit dat de heer M. Casseres, mevrouw B. Elaine en de heer M. Marshall op dit moment leden van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe zijn. Voor zo ver de adviseur bekend, zijn geen van die personen een jurist en ook geen financieel deskundige in de zin van de Code. Gesteld kan worden dat in de algemene profielschets de minimumvereisten voor zowel de kennis en deskundigheid waaraan de leden moeten voldoen alsmede de vereiste samenstelling binnen elk raad van commissarissen zijn opgenomen. Op grond daarvan dient bij de samenstelling in de (concept) specifieke profielschets van Fundashon Marshe ook een jurist en een financieel deskundige in de zin van de Code te zijn opgenomen. Met inachtneming van het voorgaande zou er nu alleen ruimte zijn voor twee leden van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe zijnde een jurist en een financieel deskundige. Uit het CV van de kandidaat volgt ook niet dat zij een jurist of een financieel deskundige is. Hetgeen tevens een reden is waarom zij niet benoembaar is.

Conform artikelen 8 en 9 van de Landsverordening corporate governance ontvangt de adviseur gaarne alsnog:

- De (concept) specifieke profielschets ten behoeve van Fundashon Marshe;
- Motivering van de Minister betreffende de kandidaat inhoudende de mededeling ter invulling van welk profiel zij wordt voorgedragen ter benoeming met de onderbouwing daarvan;
- Motivering van de Minister betreffende de vereiste HBO werk- en denkniveau van de kandidaat;
- De gronden waaruit blijkt dat de kandidaat aan de vereiste toezichthoudende ervaring voldoet; en
- Informatie omtrent de huidige samenstelling van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe (aantal, 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 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 3 november 2015.

(ō)+

De adviseur heeft op voornoemd schrijven geen reactie ontvangen. Gezien de ontbrekende informatie, waaronder het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van Fundashon Marshe en de Code alsmede het ontbreken van de motivering inhoudende onder meer de profiel van de beoogde benoeming, kan de adviseur niet overgaan tot de toetsing van de kandidaat tot lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe.

Zoals reeds eerder gesteld, het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe met inachtneming van een specifieke profielschets is in casu niet alleen een vereiste van de Code maar tevens een vereiste van de statuten van Fundashon Marshe. Naar aanleiding daarvan kan worden betoogd dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een specifieke profielschets zoals gesteld in artikel 9 van de statuten van Fundashon Marshe 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 voorgenomen benoeming van de kandidaat als commissaris van Fundashon Marshe.

Volledigheidshalve wordt hierbij gesteld, dat indien deze kandidaat aan de algemene profielschets zou zijn getoetst, er ook op grond van het ontvangen CV van de kandidaat zwaarwegende bezwaren zouden zijn tegen de voorgenomen benoeming van deze kandidaat als lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe.

Geadviseerd wordt tot slot om zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder commissaris van Fundashon Marshe, zoals voorgeschreven door de statuten van Fundashon Marshe en de Code vast te stellen, zodat de te benoemen kandidaten daaraan kunnen worden getoetst.

4 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 geadviseerd te bewerkstelligen dat zo spoedig mogelijk en met inachtneming van de voorgeschreven procedure een profielschets voor ieder commissaris van Fundashon Marshe, zoals voorgeschreven door de statuten van Fundashon Marshe 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 de nieuwe meldingen dient expliciet te worden aangegeven de samenstelling van de raad van commissarissen en ter invulling van welk profiel de kandidaten worden voorgedragen.

- De Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wordt hierbij geadviseerd om te bewerkstelligen dat de informatie betreffende Fundashon Marshe bij het Handelsregister van de Kamer van Koophandel en Nijverheid van Curaçao zo spoedig mogelijk wordt bijgewerkt.
- De adviseur heeft zwaarwegende bezwaren tegen de benoeming van de kandidaat als commissaris van Fundashon Marshe, in het bijzonder vanwege het ontbreken van de specifieke profielschets conform de statuten van Fundashon Marshe en de Code.

Het benoemen van een lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe met inachtneming van een specifieke profielschets is in casu niet alleen een vereiste van de Code maar tevens een vereiste van de statuten van Fundashon Marshe. Betoogd kan worden dat het benoemen van een kandidaat zonder inachtneming van een specifieke profielschets zoals gesteld in artikel 9 van de statuten van Fundashon Marshe nietigheid dan wel vernietigbaarheid van die benoeming met zich kan meebrengen op grond van artikel 21 van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

Volledigheidshalve wordt hierbij gesteld dat indien deze kandidaat aan de algemene profielschets zou zijn getoetst er ook op grond daarvan zwaarwegende bezwaren zouden zijn tegen de voorgenomen benoeming van deze kandidaat als lid van de raad van commissarissen van Fundashon Marshe.

SBTNO

De adviseur corporate governance